



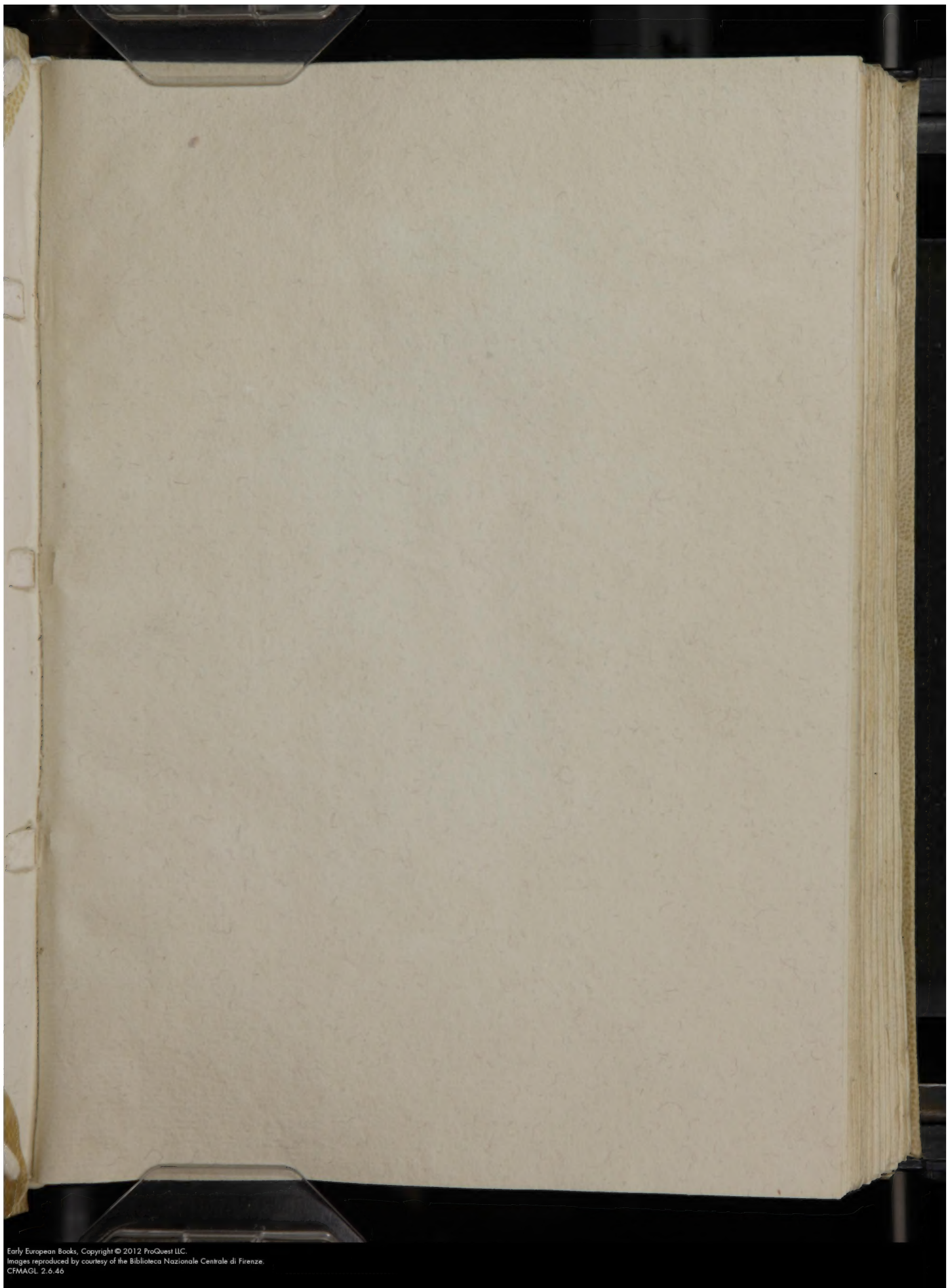


Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.46

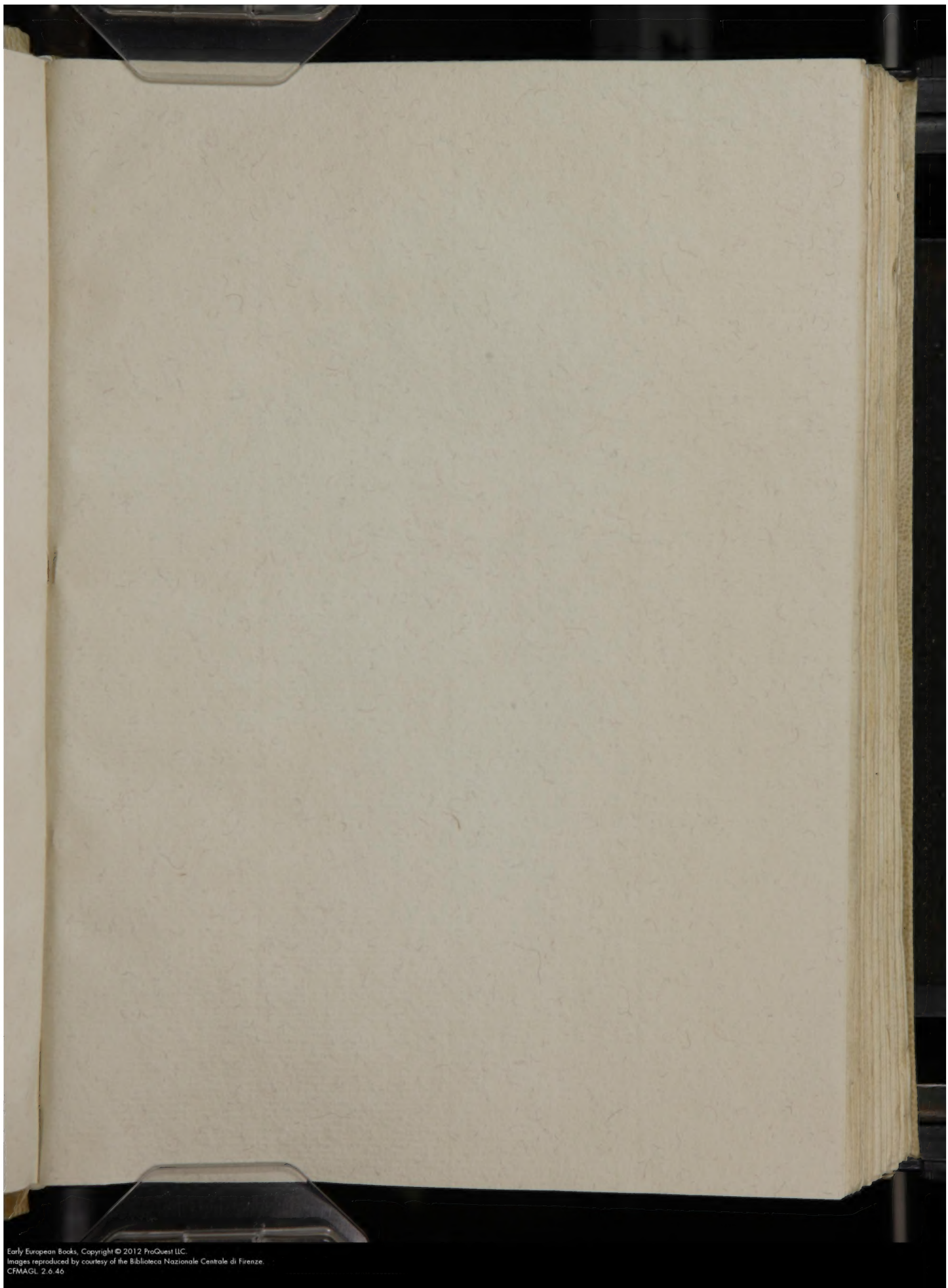


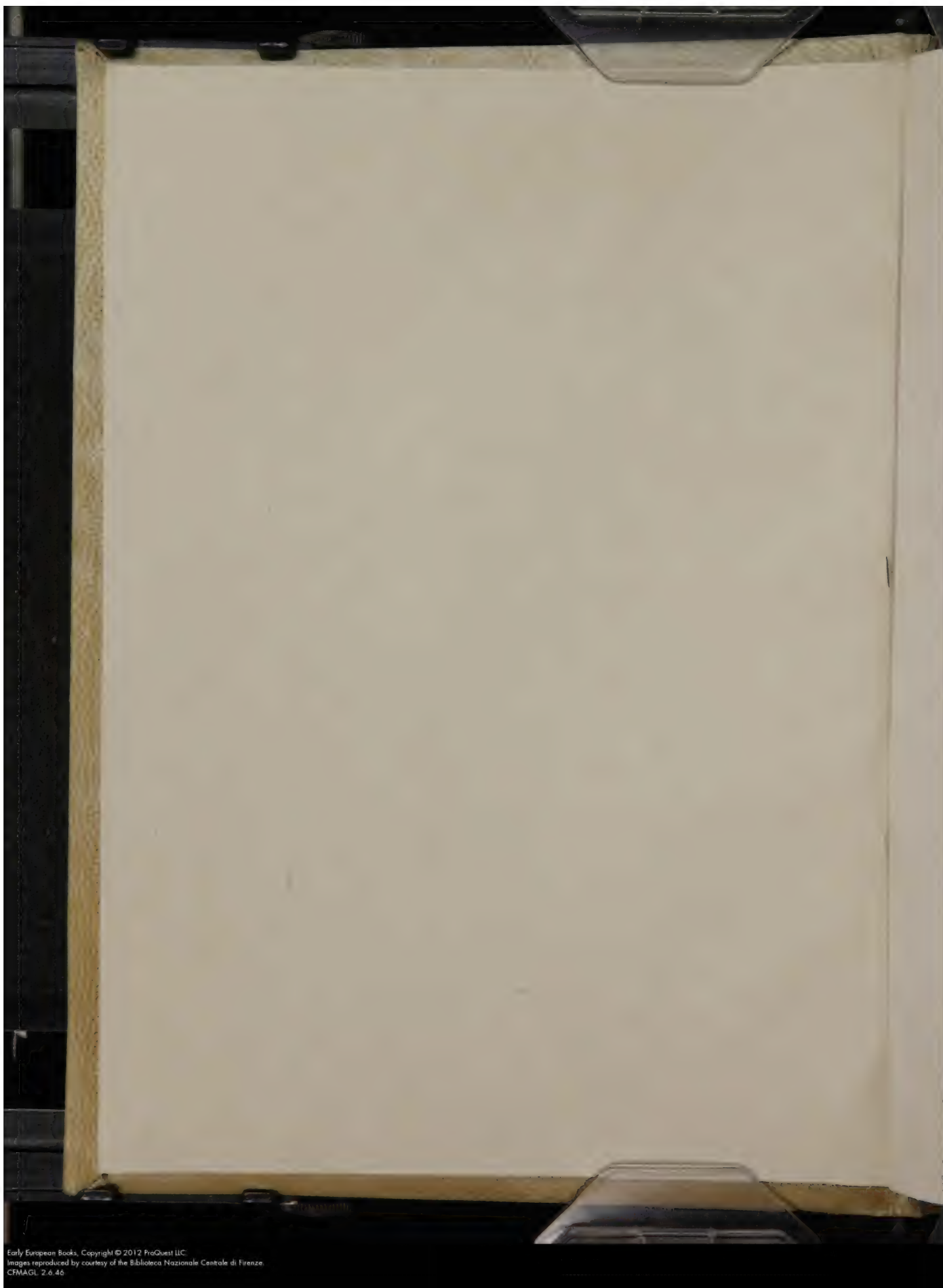
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.46

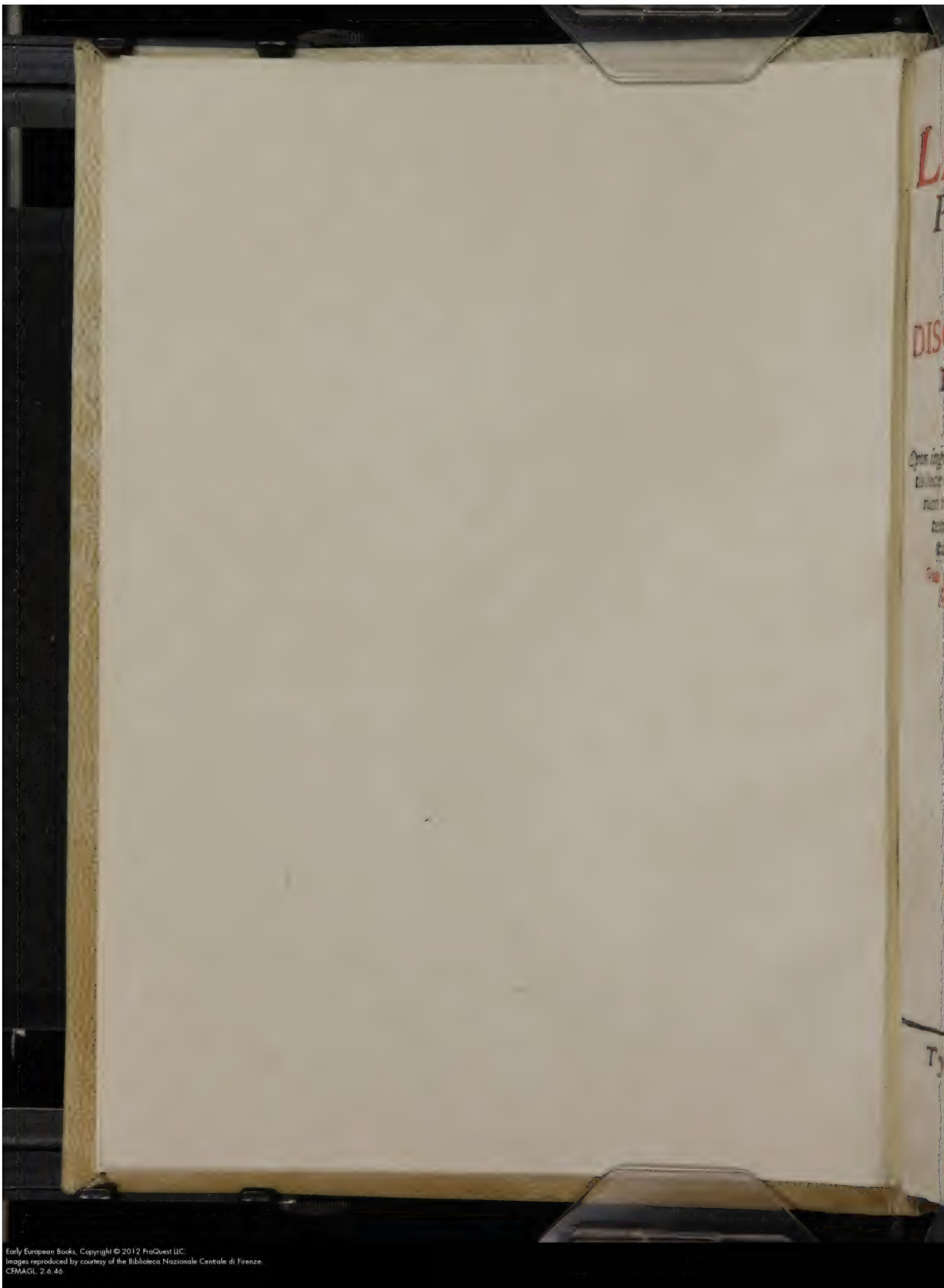




2. 6. 46







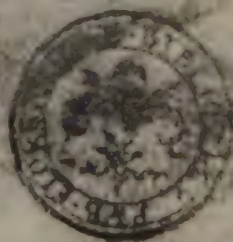
LAELII MANCINI POLITIANI

In Augusta Patavina Sede Sacrarum
Legum Interpretis Primarij

DISQVISATIONVM GENIALIVM Et Anniuersariarum Iuris Disputationum CENTVRIÆ III.

Opus ingenij plenum, quod fucatas legum, & canonum interpretationes verita-
tis luce diligenter expurgat. Veras, sed minus cultas, aut neglectas noua-
rum rerum claritate, varietateque collustrat. Dissidentes ad hæc vsq;
tempora Legumlatorum lites, & super his clamorosas, ac valde
turbidas Commentatorum altercationes in gratiam redigit.

*Cum probatis Scithensium placitis ad vsum facti, ut eodem quasi speculo, &
Theoreticæ, & Practicæ rei definitiones, quisquis ex, aut Professor, aut
Advocatus, aut Iudex, Ratem valeat intueri.*



PATAVII, M.DC.XL.

Typis Pauli Frambotti Bibliopolæ. Sup. permissu.

INSTITUTION

POLITICA

In Annotando

I. de

INSTITUTION

de

INSTITUTION

INSTITUTION

INSTITUTION

INSTITUTION

INSTITUTION

M
P
N
oper
nia
riunt
dem
Me
iam
tis p
qual
tibi
dece

SERENISSIMÆ
MARGARITÆ
DE ETRVRIA

PARMÆ DVCI ETC.

LÆLIVS POLITIANVS F.

NAtui Iuris Oceanum, SERE-
NISSIMA DVX, concepi, quas
nunc exero, inopes virtutis
opes. Sunt quippe Literatorum inge-
nia quasi Conchæ, pariunt hæ, pa-
riunt illa Margaritas, atque eas qui-
dem candidas, si purus influxerit ros.
Me miserum! puto enim sorduisse
iam meas, aut tonantis vndique Mar-
tis pauore affectas in phrysematum
quasi foetus euasisse. Offero ne eas
tibi? Terret utique, nam te primum
decet Margaritum decus, quæ pre-

§ 2 cio-

ciosissima ab ETRVRIÆ sinu , quasi
a nouo Margaris polo . Terret , retra-
hitque manum eximia Virtus , qua be-
ne reddis eos, quorum sanguinem præ-
fers . Et (proh Deum immortalem)
quanta exhausta Cæli puritas, cum tu
genita es ? Vere Vnio , nam sola sine
exemplo . Te regia magnitudo , can-
dor pudicitiae , læuor mansuetudinis,
rotunditas morum , pondus Iudicij
AVSTRIACA diuite Concha, MEDICE O-
rore , taliq; ac tanto nomine dignam
exhibent MARGARITAM . At vero ,
cum me , meaq; omnia tuæ iam de-
uouerim voluntati , nec partum qui-
dem hunc mentis, qualiscumq; sit, sui
iuris esse volo , quod enim scriptum,
non ante scriptum, quam tibi inscri-
ptum , suspensumque ad aram quasi
tuam . Te demum legibus oblectari
fas

fas est, quibus sic vitam ornasti, atque
 instituisti tuam, vt sit illa omnium qua-
 si lex, ac disciplina. Age, Serenissima
 Princeps, excipe hæc benigne ab hila-
 ri animo, & cum Serenissimo Coniu-
 ge, augustissimæque prole viue fœ-
 lix tanti nominis omine, quo auxit te
 Deus, hac ipsa gemma, qua fulges,
 FARNESIORVMQVE syderum mican-
 tibus radijs Empyreo suo lumen ad-
 diturus.



In librum Genialium Quæstionum Excellentissimi Viri
LÆLII MANCINI I. C.

VT placent alij Genium, conuiuia curant,
Et lautis gaudent mensam onerare cibus.
Aurea tu contra Prudentum scripta diurno,
Nocturnæq; soles peruolitare oculo:
Hinc epulis repl. s libros, doctissime Lali,
Ingenuas Genio deliciasq; facis.
Non vllum magis ipsi sibi conquirat honorem,
Non aliudue Deus munus habere velit.
Hinc etiam gratus tua dicta tuebitur olim,
Et longæua libro viuere secla dabit.

De Quæstionibus Practicis, quæ expectantur.

IAm mentem, Mancine, hilaras Genialibus escis,
Suauiaq; in chartam dogmata abire iubes.
Mox pia bella cies, defensurusq; clientes
Ingredieris tetricum tetricus ipse forum.
Omne tibi ferimus punctum, si mobilis actu
Nunc hilaris, sed mox serius esse potes.
adeundem.
Has tibi non ideo desert mea littera nugas,
Vt celeres subeant lumina docta vi. um.
Illis sat fama penetrare Antenoris urbem,
Inque tua, LÆLI, posse latere domo.

Paganinus Gaudentius I. C. in Athenæo
Pisano è prima Sede eloquentiam pro-
stans scribebat Florentiæ VII. Cal.
Octobris, MDCXXXVIII.

In Geniales Quæstiones Eiusdem.

Non thalami genialis Amor, sed prodit in orbem
Ingenij, & Genij luxuriantis opus.

Hæ

Has Mancinus opes legum de diuite cornu
 Fundit, & instar apīs dulcia mella parat.
 Cum Venere et salibus Sophia diffringit acumen,
 Et venit arguto culta Minerva pede.
 Per Themidis saltus, et amana vireta coortas
 E' legum spinis colligit ecce rosas.
 Sicq; omnes Iuris gryphos, nodosq; resolvit,
 Ut Pandectarum sit Liber iste loco.
 O tu, qui cernis, nec per legis ista frequenter,
 Vis dicam quid sis; Desidiosus homo.
 Tuq; Operis tanti, Mancine, et Scriptor, et auctor,
 Vis dicam quid sis; Ingeniosus homo es.
 Dumq; adeo Legum perstabis gloria, vivens
 Ingenij, et Genij huiusque, decusque tui.

Scipio a Grandimonte.

ALIVD.

Tu, qui tam dextrè docta hac Genialia tractas,
 Scauola non ultra, sed magis dexter eris.

Idem.

In opus Genialium Eiusdem.

Qui Mancine rosas, manibus qui lilia plenis
 In Geniale tuum spargere quærit opus,
 Fallitur: hæc Genio brevis æui munera reddat,
 Qui vitæ memorem se cupit esse brevis.
 Æterni memores æui decet esse tuorum
 Lectores operum, quæ sine fine manent.
 Quæque suo voluit Genialia nomine dici
 Astrææ Genius, qui dedit illa tibi.
 Versibus æternis igitur, non flore caduco
 Cœlestem Genium condecorare decet.
 Hunc cane Gaudenti celebras quo carmine Reges,
 Hunc cane Grammonti quo canis ore Deos.
 Et tu quæ quondam terras Astræa Dearum
 Ultima liquisti, labere prima polo.
 Ac librum hunc totis complectere Diva lacertis,
 Ad terras iterum qui tibi pandit iter.

Astræ.

Tu repetes terram, liber hic tolletur Olympo;
Astrææque loco sideris instar erit.

*Claudius Berigardus in Gym. Pat.
Philosophus par primo.*

In triplicem Centuriam
Perillust: atq; Excellentiss. D.D. LÆLII MANCINI, &c.
Annis triginta in tergeminis Italię Gymnasijs, ter
Ciuilis, ter itidem Pontificij iuris Interpretis.

Tergeminas cape fama tubas, sonituq; tubarum
Percita tergemino terra, polusq; sonent.
MANCINI, numero cui virtus omnia trino
Summa dedit, toto perfonet orbe decus.
Interpres legum terdenis floret ab annis,
A Etherei referens tela trifulca Iouis.
Cæsarei; legens ter bella forensia Iuris;
Cæsareum triplici tollit honore decus.
Ter quoq; Pontificum pro rostris iura reuoluens;
Romana illustrat culmina trina mitræ.
Centuriam triplicem felici publicat orbi,
Vt charitum numero gratior illa foret.
Omnia cum numero celebrent te grandia trino;
Laudari hoc numero gloria sola negat;
Principium, medium, finem complectitur ille;
Indefinitum gloria currat iter.

*Hieronimus Santafossia Patav.
Philos.*

IL

ILLVSTRISS. EQVITIS, ET COMMENDATORIS
HIEROSOLYMITANÆ INCLITÆ RELIGIONIS
FR. FRANCISCI MANCINI
P O L I T I A N I

NOMEN GRATA RECORDATIONE PROSEQVITVR

Lælius Mancinus Nepos.



Vam probe illud?

*Haud facile emergunt, quorū virtutibus obstat
Res angusta domi.....*

Profusa aui liberalitas genitorem æris
alieni fecit hæredem, meque, & fra-
tres in spem alteram nuncupauit ca-
lamitatis, & miseræ. Enimuero, si stetisset De-
cemuiralis lex, an non trans Tyberim peregre?
Adfuit Vindex assiduus oberatę domui Iacobus
Eques frater tuus, quem tunc sustulit Sicarius, cum
expeditionem paranti in Belgas SPINVLAE
operam dabat, factus iam consors immortalitatis.
In te frater viuit, virtus, meritum, amor, gratia.
Qui itaque opus hoc meum inspecturi sunt, si quid
in eo sit boni, statuunt mecum oportet, non mihi,
sed ei, quem refers, tibi que præterea referendum
esse acceptum. Vale.

AD ALVMNVN SVVM

PRÆFATIO.



Ibi, Alumne candidissime, tuæ (inquam) rei scriptum opus. Hæc sunt, quæ apposui tibi olim inter voluptuarias horas condimenta quæ studiolorum tuorum, aut lenocinamenta; hæc, quæ annis ab hinc quatuor inter publicas, priuatasque exercitationes seposui tibi præcipuarum rerum compendia. Reposcebant inclitæ sedis, ac perhonorabilis stipendij decora nouum aliquid uigiliarum mearum testimonium, sed decreueram alio scribendi genere. Adduxisti tu precibus, ut hæc non emitterem tantum, sed præmittere, quippe, quæ hauseris ab ore, tibi scripto, & typis confirmari desideras. Egi, sed miscellis quæstionibus, hunc enim scribendi modum laboris impatientia celebriorem hodie fecit. Si quid legeris, quod & alibi in me reperias, scito, non tam repetitum, quam utiliter restitutum, aut emendatum. Si quid etiam aliorum sententia, uel ore, ne obmurmura, laudare enim debes, quod, cum melius facere non potui, stare uolui, ut plus tibi scripsisse uiderer, quam mihi. Illud crede. Nil dictum, quod non dictum prius. Habes id ipsum, quod optas, quod contendis, quod obtulerunt scholæ per annorum uices, aut repertum, auctumue ingeniose, ut sæpius, aut receptum ab ijs, ut raro, qui, & docere me possent, & mecum loqui. Nusquam uero obreptum; nam mihi Budeos, Eguinarios, Alciatos, Brissorios, Connanos, Duarenos, Donelos, Cuiacios, Goueanos, Ruuardos, Fabros, & alios huius notæ viros dictasse bis, terue aliquid, quod eorum uerbis reponendum censuerim, si dissimu-

simulo, fraudo te, ignoras enim, quos habuerim ego, & quos habere
te oporteat legitime scientie praeceptores. Sed opus non excuso, ne
incipiam accusare. Tu, si accusatorem audis, siste me plus sup-
plicem, quam vindicem; nam, vel ille aliquid ediderit, & talio-
nis penam non depono, vel nihil, & non contemno; quin, quo ar-
guar vehementius, eo modestius sentiam de me; tu itaque tuum
tibi munus ipse tuere. Atqui vix patior hominem, nosti. Si offe-
rat se is, fac tibi offam medicatam, quae tam oleat bene, quam, si
literam praefero Palamedis, & os eius obtura. Hic forte, si ti-
tulum legerit inflatum, suspendet naso, vel usurpabit illud sibi
ex Lyrico. Non fumum ex fulgore, &c. Ignoro equidem, di-
gnum ne quid tulero, neque interim silere possum, mihi hiatum
illum cecidisse in partem aris. Sed missa hac quaeso. Vides, alum-
ne, potuisse opus hoc meum, vel tuum potius in plures Centurias
dilatari, & nunc posse, immo eo consilio captum opus, ut, quo
possem pluribus, Commentatorum prolixa, turbida, atque impli-
cita ipsa hac breuitate tentarem, aggredererque eas, quas maioris
nominis Interpretes ad hanc usque horam desperasse videntur,
quaestiones, ac legum contrarietates. Quid factururus de hac re sim,
breuibz enarro. Incidimus in pessima tempora, quibus illud
Sapientis intonuit bene. Quicquid delirant, &c. Si Typogra-
pho opus exhibeo, si dico, meritum ara, non audit, vel illud
obijcit Martial. Nescit sacculus ista meus. Sic, postquam ce-
rebrum effudit totum, & ventrem exinanire oportet, & ven-
trale. Quae itaque editurus sum deinceps, expedit forte, no-
num ut premantur in annum, vel nonagesimum potius. Si
Mecenas affulgeat mihi quis, aut librarius bene nummatus,
reuertor protinus ad te. Si minus, nec dicere fas sit, quod olim
Demost. Non quod magnum bonum, sed quod bonum
ma-

magnum . excipe tu hac, atque excole, erunt enim tibi quasi tot
synapis grana . Et vale .

^a In prælect. ad tit. Decretal. de Constit. Floren. 1622. penes Ceconcell.
In to. 1. Sac. Iuris controuersi. Pisis 1630. penes Tanaglium, post quem alij
tomi non imprimentur .
In Compendio pract. de Relaxat. Iuris iuran. Floren. 1635. penes Onofr.

^g Comment. ad horas matut. Iuris Ciuilis ex ordine .
Comment. ad horas matut. Iuris Canon. ex ordine .
Comment. ad proem. Instit. Imper.
Disquisitionum practicarum Centurias nouem:
Tract. de Iure Domicil. &c.
Opus inscriptum. *Apes Iuridica, quæ diuinarum, humanarumq; legû Flores, &c.:*
delibauit.
Opus inscriptum. *De Ciuilis Iurisprudentiæ a diuinarum legum fontibus multi-*
plici haustu.
Opusculum de Votiua paupertate .
Opusculum de Ieiunio .
Et quæ alibi repromissa .



VII

Materię præcipuę, quę in Patauino augu-
stissimo Lyceo per annorum vices ab
Authore explicantur, & in miscella-
neo hoc opere quasi ex instituto
controuertuntur.

De iure, lege, equitate, & immun. Eccl. *Ad tit. 2. lib. 1. Decret.*

De Rescriptis, & priuilegijs. *Ad tit. 3. d. lib. 1.*

De vsu, more, & consuetudine. *Ad tit. 4. d. lib. 1.*

De Iudicijs, & pactis, quę circa ea. *Ad tit. 1. lib. 2. Decr.*

De causa possessionis. *Ad tit. 12. d. lib. 2.*

De Edendo. *Ad tit. 19. d. lib. 2.*

De Iureiurando. *Ad tit. 24. d. lib. 2.*

De Vluapione, & præscriptione. *Ad tit. 26. d. lib. 2.*

*Inter has permixtim de Actionibus, Appellationibus, Contractibus,
Ludo, Remedio rescind. vendit. Testamentis, Nuptijs, & alijs
pluribus, quę ad alia pertinent argumenta, vti sequens demonstrat
Capitulum series.*

Disquisitionum, disputationumque Capita.

ACCEPTILATIO.

Acceptilatio an Iuris Ciuilis, vel gen-
tium. *Ad L. animatilis. ff. de Acceptil.
Cap. 26.*

ACCESSIO.

Quę causa sit, vt purpura, licet præ-
tiosior, vestimento cedat, & pidiu-
ra, quę itidem pretiosior, tabulę
non cedat. *Ad L. quæ ratione. §. lue-
ra, & seq. ff. de acq. rer. dom. Cap. 112.*

ACTIO. ACTOR.

De celebri quæst. An petitio hæredi-
tatis sit actio in rem, ve in rem. *Ad
L. hæreditatis. C. de petit. hæred. Cap. 34.*

An actiones in rem aduersus non possi-
dentem dentur. *Ad L. communis ser-
uus. §. cum agere. ff. comm. diuid.
Cap. 35.*

De actionibus in rem scriptis cõia scri-
bentium placita, quę refelluntur.

a

Ad

CAPITVM.

Ad l. 1. ff. de vi, & vi arm. l. 1. §. vlt. ff. de Interdict. Cap. 36.

De Triticiarię cōditionis re, & nomine. *Ad l. 1. ff. de Condict. Tritic. Cap. 37.*

Eum, qui mecū in pecuniaria causa cōtendit, non vtique præsūmi inimicū, & reprehensa sequela illa recepta communius. *A duersarius, ergo inimicus. Ad cap. item cum quis. de restit. spol. Cap. 43.*

De reiecta cōditione ex Canone.

Ad c. 1. & 3. de Pact. Cap. 60.

Quædam de interrogatorijs actionibus, & animaduersæ legum contrarietates ad celebrē quæst. *Cap. 105.*

ACCVSATIO.

An præsūmatur inimicus, qui me criminis reū fecit *Ad c. cū. P. c. meminimus. de Accus. Cap. 42.*

Pendente causa criminis an accusator recipi ad testimoniū debeat in noua causa, & lumen additum Iustiniانو *in §. si vero quis dicat. Auth. de Testib. Cap. 44.*

ADOPTIO.

Nobilitatem adoptione minime acquiri. *Ad l. in omni. l. per adoptionem. ff. de Adopt. Cap. 19.*

ADULTERIVM.

Adultera an se ipsam prodere teneatur, ne iustæ proli officiat. *Ad c. of. ficy. de pæn. & remiss. Cap. 116.*

AEDIFICIVM.

An ædificium solo cedere intelligatur, si tutor ex pupillari pecunia ædificet, & quid, si cōstruat aliquid Clericus ex pecunia Ecclesię suę. *Ad l. 1. ff. de Tig. iniun. §. cū in suo solo. Inst. de rer. diu. Cap. 124.*

AEQVITAS.

De sententia Celsi adolescentis, in quęstione, quę de bono, & æquo oritur,

plerumq; sub authoritate Iuris sciētię perniciose errari. *Ad l. si seruum §. sequitur ff. de Verb. obl. Cap. 2.*

De sententia Constantini in l. 1. C. de ll. *Cap. 3.*

De Ciuili equitate, an aliqua sit, & quę *Ad l. 1. in princ. ff. si is, qui testam. lib. esse iuss. fuer. Cap. 4.*

Scriptam æquitatem nullā esse. *Ad l. placuit. C. de Iudic. Cap. 5.*

ALEA LVTVS.

An is, qui promissa, non exposita pecunia ludit, teneatur extra forum contentiosum promissa exsoluere. *Ad l. 1. ff. de Al. lusu, & Aleat. Cap. 117.*

An qui certo sciens, potiores partes se in ludo habere, sponsonem auget, teneatur restituere. *Cap. 118.*

An possit bene cautus, peritusque lusor ab imperitiore lucrari. *Cap. 119.*

APPELLATIO.

De appellatione per saltum. *Ad l. Imperatores. ff. de Appell. & c. Cap. 137.*

An Princeps remouere appellationem possit. *Ad l. 1. §. vlt. ff. a quib. app. non lic. Cap. 150.*

An inferior Principe subscribere possit appellatione remota. *Ad l. vlt. C. de Sentent. & c. Cap. 251.*

BELLVM.

Bella quando iusta, vel iniusta, summatim explicatum *ad c. iussu & seq. 23. q. 2. Cap. 190.*

BENEFICIVM.

De sententia Innoc. 3. in cap. 3. de Except. *Cap. 179.*

An domicilium in loco beneficij sui Alericus nanciscatur, vel quando. *Ad cap. cum nullus. de temp. ord. in 6. Cap. 180.*

An diues patrimoni; Alericus ex fru-

cti-

INDEX

tribus sui beneficij viuere, & patri-
moniales redditus conseruare possit.
Ad c. Pastor. & c. Clericos. l. q. 2. Cap.
181.

CALVMNIA.

De pœna Calūniatoris, & similitudine
supplicij, hoc est, retaliationē, & an
iusta retaliationis pœna fuerit. *Ad l.*
ult. §. 1. C. de Accus. Cap. 144.

CITATIO.

An vocatus mandante Iudice præsu-
matur in ambigua quæst. vocatus in-
stante parte. *Ad cap. 1. de Iudic. Cap.*
120.

CLERICVS.

De remedio cap. Odoardus. de solut. Cap.
182.

An generali Clericorum appellatione
veniat Episcopus. *Ad cap. quia peri-
culosum. de sent. exc. in 6 Cap. 184.*

De eadem re; & alijs Clericis in digni-
tate constitutis. *Ad cap. statutum. de*
Elect. in 6. Cap. 185.

CODEX.

Iustinianę Codicis historia veritatis
sue luce repurgatur, & qui versus
penes Antiquos. *Ad proem. Instit. &*
l. 1. C. de Vet. Iu. enucl. Cap. 145.

COMMUNE. PVBLICVM.

Communium, publicarumque rerum
differentia ad oculum monstratur,
& conciliatur secummetipso Tri-
bun. in §. & quidem. & §. litorum.
Instit. de rer. diu. Cap. 114.

Id, quod commune est, per fictionem
meum dici, non proprie. *Ad l. illud.*
ff. de Ritu. Nupt. Cap. 139.

An singulorum simul esse videatur,
quod vniuersitatis, aut Collegij est.
Ad l. 1. & 3 ff. de Colleg. Cap. 183.

CONSTITVTIO.

An constitutionis nomine sola supremi

Principis lex significari proprie vi-
deatur. *Ad l. 1 ff. de Constit. Princ. Cap.*
148.

CONSVETVDO. MOS.

Explicatus Isidor. in cap. mos. 1. dist. Cap.
107.

Defensus idem Isid. valde ingeniose in
cap. consuetudo. ibid. Cap. 108.

Consuetudo quæ rationabilis, vel mi-
nus. *Ad cap. ult. de Consuet. Cap.*
273.

An ratio sit de essentia legis, aut con-
suetudinis. *Ad l. non omnium. ff. de ll.*
Cap. 274.

An bene præscribi consuetudo dicatur.
Ad d. c. ult. Cap. 275.

Tempus consuetudinis an definitum,
vel arbitrarium. *Ad d. cap. ult. Cap.*
276.

An cōsuetudini decenniū sufficiat, &c.
Ad l. de quibus. ff. de ll. Cap. 277.

De eadem re, & præscriptione con-
suetudinis ex canone. *Ad c. ult. Cap.*
278.

Valeat ne consuetudo, quæ errore pri-
mum inducta. *Ad l. quod non ratione.*
ff. de ll. Cap. 279.

De eadem re, & explosa sentētia Suar.
Ad eand. l. quod non ratione. Cap.
280.

De eadem re, & veriori interpretatio-
ne d. l. quod non ratione. Cap. 281.

An simile consuetudinis plus valere lu-
dici debeat, quam legis. *Ad l. de qui-*
bus. ff. de ll. Cap. 282.

An vere induci consuetudo non possit,
præterquam sciente, & patiente eo,
cuius est legem condere. *Ad d. l. de*
quibus. Cap. 283.

An versari in eo consuetudinem opor-
teat, quod præscribi etiam potest.
Ad cap. ult. de consuet. Cap. 284.

a 2 An

CAPITULUM.

An possit vnico actu cōsuetudo induci.
Ad c. cum de beneficio. de prob. in 6. Cap. 285.

De eadem re, & quot actus requirantur.
Ad l. 3. C. de Episc. aud. Cap. 286.

De eadem re, & quid, si actus illi iudiciarij sint.
Ad l. nam & his. ff. de inoff. test. Cap. 287.

An contradictio Iudicio consuetudine firmari oporteat.
Ad l. cum de consuetudine. ff. de ll. Cap. 288.

De eadē re, & obiectōrū conciliatione.
Ad d. l. cum de consuetudine. Cap. 289.

Qualem oporteat esse populū, per quē inducenda consuetudo sit.
Ad l. de quibus. ff. de ll. Sap. 290.

An consuetudine lex firmetur, aut quomodo.
Ad l. Ergo. ff. de ll. Cap. 291.

An cōsuetudo vincat legē.
Ad d. l. de quibus. & l. 2. C. quā sit lon. conf. Cap. 292.

De eadem re, & an certo aliquo Iure probetur, cōsuetudini herere assensū Principis.
Ad d. l. de quibus. Cap. 293.

De eadem re; & an Municipale statutū generali legi praeiudicet.
Ad l. 3. §. Diuus. ff. de sepul. viol. Cap. 294.

An ob stare lex possit futurae consuetudini.
Ad c. 1. de Constit. in 6. Cap. 294.

An consuetudo, quae prae ter legem est, posse aliquid plus videatur, quā possit lex.
Ad d. l. de quibus. & c. ex multis. l. 9. 3. Cap. 296.

CONTRACTVS. CONDUCTIO.

DONATIO. VIDE. EMPTIO. ET VENTIS.
MANDATVM.

An bonae fidei, & stricti Iuris conuētiō nū ciuile discrimen Iure etiā Pōtificio stare videatur.
Ad c. cū venerabilis. de excep. & c. cū Ecclesia. §. verum. de caus. poss. & propr. Cap. 23.

De tacita reconduētiōne quaedam, & explicatus Vlp. in l. itē queritur. §. qui impleto. ff. loca. Cap. 40.

An Princeps suo contractu ne dū natura obligetur, sed & lege, hoc est, ciuili obligatione.
Cap. 155.

An donatio facta Ecclesiae infirmetur ex l. si vnquam. C. de renoc. don. Ca. 299.

CURATOR.

Cur testamēto Curator non detur.
Ad princ. Instit. de curat. Cap. 96.

DEFINITIO.

Circulū in moraliū rerū definitionibus non semper esse vitiosum.
Cap. 106.

DOCTOR.

Doctōrum, ac Militum de praelatione contentio in apertum ducitur, & ad praxim componitur.
Ad l. 1. C. de Profess. qui in vrbe, & c. lib. 12. Ca. 143.

ECCLESIA.

Emptū ex pecunia Ecclesiae, non tamē Ecclesiae nomine, sed proprio ementis, an Ipso Iure in Ecclesiae dominiū cedat.
Ad c. 2. de Testam. Cap. 123.

Ecclesiam condere leges posse, & quidē veras.
Ad c. 1. de Constit. Cap. 174.

EDITIO.

Mercatores edere non compelli.
Ad l. Argentarios. ff. de Eden. Cap. 157.

An ludcus fenerator edere cogatur.
Ad clem. 1. §. ceterum. de Iur. Cap. 158.

De eadē re, & nūquid legis dispositione contineri is possit, cui nō cōuenit legis pēna.
Ad l. Mancipia. C. de Ser. fug. Cap. 159.

Actorem edere teneri Reo, non Reum Actori, & cur.
Ad l. 1. et vlt. C. de Edē. Cap. 160.

An actori teneatur Reus ea saltem instrumenta edere, quibus Reus ipse vsurus in Iudicio est.
Ad l. 1. §. edēda. ff. de Eden. Cap. 161.

An edenti liceat protestari, valituram editionem in sola illa parte, quae proprio faciat, non in alijs, ex quibus sub-

INDEX

subuerti intentio illius possit. *Ad d. l. i. §. edere, etc. cōt. de fide instr. Ca. 162.*

Fisco Auctori an edendum quasi ex privilegio sit. *Ad l. i. C. de Eden. Ca. 163.*

Aduerfus fisci delatore excitata de editione cōtrouersia. *Ad d. l. i. Cap. 164.*

An denuo edere compellatur, qui, cum non teneretur, sponte semel, suaeque liberalitate edidit. *Ad d. l. i. Cap. 165.*

An iusta edendi causa sit fortuita, atq; inculcata deperditio. *Ad l. si quis. §. ult. ff. cod. Cap. 166.*

De eadem re. Et conciliatae l. i. C. de Quasi. & l. Diuus Pius. ff. cod. Cap. 167.

An ob deperditionē instrumētī semel, vel pluries edi opus sit. *Ad l. reluti. §. hac vox. ff. de Eden. Cap. 168.*

An deperditio Instrumenti plenius probari debeat, vel solo Iureiurādo possit. *Ad l. ult. ff. de bon. Auct. Ind. poss. Cap. 169.*

An petere editionē possit is, cuius interest, licet nō mandauerit. *Ad l. si quis §. ex hoc. ff. de Eden. Cap. 170.*

Editio an officio Iudicis petatur, vel Iure actionis. *Ad l. C. de Edē. Cap. 171.*

De eadem re; & cur mandati, aut locati actione edere non compeliatur Argentarius. *Ad d. l. i. Cap. 172.*

EMPHYTEUSIS.

Emphyteusis an a Iure Ciuili, vel gētīū. *Ad l. i. C. de Iu. Emph. & §. adeo. Instit. de loca. Cap. 27.*

Emphyteusis an bonae fidei contractus, an stricti Iuris. *ad §. Actionum. Instit. de Act. Cap. 30.*

Quae pro Emphyteusi actio competat. *Ad l. i. C. de Iu. Emph. Cap. 31.*

De Emphyteuta, qui lucem tempestatis passus fuerit, aut vitiū Caeli, & numquid facienda ei remissio sit. *Ad l. si vno ff. loca. Cap. 32.*

De Emphyteuta, qui Thesaurum inuenit in loco Emphyteusis. *Ad l. uni. C. de Thes. lib. 10. Cap. 33.*

EPISCOPVS. VICARIVS EPISC.

An regularis factus Episcopus sibi acquirat quasi solutus votiuæ paupertatis lege. *Ad c. statutu 18. q. 1. Ca. 128.*

An Vicarius generalis dispensare in lege possit Episcopi sui. *Ad l. illud. ff. de Minor. & c. Cap. 178.*

EXCOMMUNICATIO.

Excommunicatū ipso Iure priuari beneficiorum suorum fructibus, & prouentibus. *Ad c. Pastoralis. §. verum. de Appell. Cap. 45.*

Excommunicatum teneri in foro animae, vt nulla praeuia declaratione Iudicis beneficiorum suorum fructus dimittat. *Ad c. cum secundum leges. de Heret. in 6. Cap. 46.*

FRUCTVS.

Selectiora quaedam de fructibus annorum sequentium vbertate compensandis, & sublata legum antinomiae cum resolutione practicae quaestionis. *Ad l. cum certus. ff. de trit. vno, & ol. leg. l. legatum. §. vini Falerni. ff. de ann. leg. Cap. 17.*

IMPERATOR.

An Imperator coram Romano Pontifice conueniri possit, & de gladio Pontificis. *Ad c. i. de probat. Cap. 156.*

INSTRUMENTVM.

An Dei nomen instrumentis praeponi oporteat. *Ad Auth. vt praep. nom. Imp. & c. Cap. 138.*

INVENTARIVS.

Teneri Ecclesiam lege Inventarij. *Ad l. vlt. C. de Iu. delib. Cap. 125.*

An & Fiscus Inventarij lege teneatur. *Ad l. i. §. an bona. ff. de Iu. sis. Cap. 126.*

An lex inuentarij obliget in foro Caeli.

CAPITULUM.

Ad §. hinc nobis. Auth. de hered. & Falc. Cap. 127.

INDEX. IUDICIUM. ARBITER.

VIDE ACTIO.

Neminem in sua, suorumue causa idoneum Iudicem esse. *Ad l. qui Iurisdictioni. ff. de Iurisd. om. Iud. l. in priuatis cum seq. ff. de Iudic. Cap. 14.*

Iudices de facto respondere, non legum conditores. *Ad l. eum, quem temere. §. 1. ff. de Iudic. Cap. 20.*

Cur interrogatus fuerit Quoduult deus Episcopus in cap. 1. de Iudic. vellet ne experiri coram Concilio Africo Cap. 28.

Concilium totum, vel Collegium posse quasi suspectum recusari. *Ad cap. 1. de Iudic. Cap. 29.*

De mistura Iudicij criminalis, & Ciuilibis animaduersa quedam in c. per tuas 32. de Simon. & c. tua fraternitati. de Procur. Cap. 39.

An lis ante contestationem proprie sit. *Ad §. Actionum. Instit. de pæn. tem. litig. Cap. 49.*

Si fuerit in aliquem compromissum de Iure, an & de Consuetudine iudicare possit, vel debeat. *Ad c. 3. de Eo, qui mittit. in poss. Cap. 50.*

An teneatur Ordinarius Iudex sententiam exequi illius, qui delegatus a Principe fuerit, vel Pontifice. *Ad c. Pastoralis. §. quia vero. c. significasti. de off. deleg. Cap. 90.*

Quid illud sit, quod habet Innoc. 3. in c. qualiter. 24 de Accus. Quasi denunciante fama. Cap. 103.

De Arbitri in iudicando aut regula, aut licentia. *Ad l. qualem. ff. de Arb. Cap. 239.*

Distribuitur Iurisdictioni, atque vni pupillares, alteri depositionum causæ

demandantur. Pupillus depositi causam habet. Quis erit Iudex? *Ad l. Titia textores. ff. de leg. 1. Cap. 254.*

IURAMENTUM.

Iuramenti sedem in intellectu esse contra Cinum. Cap. 204.

An verbis iurans absque voluntate iurandi obligetur Iuramento, & conciliati Canones. Cap. 205.

An verba sint de essentia Iuramenti; *ad c. pen. de Iureiuran. Cap. 206.*

An per alienos & Cōmētitos Deos iurari possit. *Ad c. mouet te. 22. q. 1. Cap. 207.*

An Iuramentum valeat per creaturas. *Ad c. ecce dico. 22. q. 5. Cap. 208.*

An iurasse putetur, qui in fide promissit sua. *Ad c. ex rescripto. de Iureiur. Cap. 209.*

Tantum scripturæ non esse iurijurando essentialem. *Ad l. vl. §. ult. C. de Iur. delib. Cap. 210.*

De virtute Iuramenti. *Ad c. debitores. de Iure Iur. Cap. 211.*

An ex Iureiurando acquiratur homini obligatio. *Ad l. si quis pro eo. ff. de fideiuss. Cap. 212.*

De eadem re, & conciliatus Greg. 3. *in c. 1. de Iureiur. Cap. 213.*

De eadem re, & de Iuramento confirmatorio quæstio sopita *ad c. cum contingat. de Iure iur. Cap. 214.*

De eadem re, & reiecta vulgaris illa positio, quæ habet, Iuramentum facere valere actum eo modo, quo potest. *Ad l. cum pater. §. filius Matrem. ff. de leg. 2. Cap. 215.*

Qui vsuras iurauit se soluturum, an teneatur. *Ad c. 1. & 6. de Iure Iur. Cap. 216.*

De Iuramento litis decisiuo, & de obligatione, seu actione, quæ ex ipso est.

Ad

I N D E X

Ad l. aëtori. C. de reb. cred. Cap. 217.
 An lex positiua infirmare Iuramentum
 possit. *Ad l. ult. ff. ad Munic. Cap. 218.*
 De eadem re extra causam communis
 boni. *Cap. 219.*

I V S.

De Iure publico ad sensum Vlp. *in l. 1. huius stult. ff. de Iust. & Iu. Cap. 1.*
 Ius a Iustitia bene appellari. *Ad l. 1. ff. de Iust. & Iu. Cap. 6.*
 An bene Ius definiatur ars boni, & æ-
 qui. *Ad eand. l. 1. Cap. 7.*

De Iure naturali primario, seu pri-
 mæuo, vt appellant, & de gentium
 Iure nonnihil degustatum ad ex-
 plicationem d. l. 1. §. ius naturale.
Cap. 8.

De incerto Iure Pomp. *in l. 1. §. exactis. ff. de Orig. Iu. Cap. 9.*

Propulsatio violentiæ an Iuris naturæ,
 vel Gentium, & defensus Florent. *in l. vt vim. ff. de Iust. & Iu. Cap. 12.*

De Iure agnationis Ciuili, & Cogna-
 tionis naturali, & conciliatus secum-
 metipso Tribun. *in §. ult. Instit. de le-
 git. agn. succ. & §. ult. Instit. de cap. de-
 minut. Cap. 98.*

Ius naturale vbique, & indistincte esse
 immutabile. *Ad §. penul. Instit. de
 Iu. nat. & c. Cap. 101.*

De Iuris Ciuilis diuisione, quæ in scri-
 ptum, aut sine scripto. *Ad l. Ius Ciui-
 le. ff. de Iust. & Iu. Cap. 188.*

Quale Ius illud sit, quod moribus, nō
 legibus introductum dicit Pompon.
in l. libertinus. ff. de Rit. Nup. Cap. 189.

I V S A C C R E S C E N D I.

Ius accrescendi ab hominis dispositio-
 ne ex integro non provenire. *Ad l. si
 Titio. §. 1 ff. de V. usufr. Cap. 104.*

I V S P A T R O N A T V S.

An bene dixerit Alex. 3. spirituale ne-

gocium per oblationem Clerici
 inchoatum videri. *Ad c. quod autem
 de Iu. patr. Cap. 38.*

An præsentatio Clerici fructus sit Iuris
 patronatus. *Ad c. consultationibus. de
 Iu. patr. Cap. 91.*

L E G I T I M A T V S.

De vulgari quæstione legitimati per
 subsequens. Et tentatus Tribuniani
 locus *in §. liceat. Auth. quib. mod. natur.
 eff. leg. & §. illud. Auth. quib. mod. nat.
 eff. sui. Cap. 15.*

L E X.

An ferendæ legis potestas sit præcipue
 in Concilio generali, vel in Roma-
 no Pontifice. *Ad c. significasti. de Ele-
 ctione. Cap. 175.*

An lex Regia lex Imperij fuerit, vel
 dispensationis, aut gratiæ *Ad l. Prin-
 cept. ff. de ll & c. Cap. 186.*

De eadem re, & an potuerit Princeps,
 quod ei collatum a populo fuit, Au-
 gustæ cōmunicare. *Ad d. l. Princeps.
 Cap. 187.*

An de essentia legis sit, vt communi-
 tati feratur. *Ad l. 1. ff. de Cōstit. Princ.
 Cap. 220.*

An a lege liceat appellare, si priuati
 hominis læsionem velit. *Ad l. 1. in
 fi. ff. de doli except. Cap. 221.*

De eadem re, & conciliatus Innoc. *in
 c. cum omnes. de Constit. Cap. 222.*

An speciales Canones, seu leges, si
 claudantur Iuris corpore, porrigan-
 tur ad omnes. *Ad §. quibus. 1. const.
 Cod. Cap. 223.*

An correctæ ratione legis videatur cor-
 recta lex. *Ad §. fam. nē. Instit. de ado-
 pt. & c. Cap. 225.*

De eadem re, & aperti legum obices.
Cap. 226.

An correctæ lex allegari ad causarum
 a 4 de-

CAPITULUM.

decisionem possit. *Ad §. hunc igitur. C. de Iustin. Cod. confir. & c. Cap. 227.*
 An lex consilij vere, & proprie lex sit. *Ad l. 7. ff. de ll. Cap. 228.*
 De eadem re, & lege permissiva. *Ad d. l. 7. Cap. 229.*
 An consilij lex obliget ad consilium capiendum. *Ad l. consilij. ff. de Reg. 14. Cap. 230.*
 An lex ad populum lata Clerum liget. *Ad c. si sententia. de sent. exc. in 6. Cap. 236.*
 Quæ potestas legis præsumentis in foro Cæli. *Ad c. is qui fidem. c. tua nos. de sponsal. Cap. 237.*
 An si pœnam lex ipso facto indixerit subeundam, in foro etiam animæ vim exercere suam possit. *Ad c. cum secundum. de hæret. in 6. Cap. 238.*
 An in dubio legis, si hinc æquitas pugnat, aut benigna interpretatio, illinc simile alterius legis, amplectenda sit ratio benignitatis, vel ratio similitudinis. *Ad l. non possunt. l. benignius. ff. de ll. Cap. 240.*

LIBER.

Librum rationum probare aduersus scribentem. *Ad l. certum. §. qui absente. ff. de Confess. Cap. 21.*

MANDATUM.

In grauioribus negocijs præcedens mandatum absque ratihabitione sufficere. *Ad l. generali. ff. de Ritu Nupt. Cap. 152.*

MERETRIX.

An ex meretricio possit mulier aliquid capere, aut exigere. *Ad l. 4. §. sed & quod Meretrici. ff. de condict. ob. tur. cau. Cap. 111.*

MORS.

Cur furari liceat imminente mortis metu, nec tamen ob eundem metum me-

chari fas sit. *Ad c. si quis propter. de furt. Cap. 109.*

NUPTIÆ. MATRIMONIUM.

De Nuptijs a lege prohibitis antinomiarum quedam explicatæ. *Ad l. Praefectus ff. de Ritu Nupt. & c. Cap. 47.*
 Quali consensu perfici matrimonium dicatur. *Ad l. Nuptias ff. de Reg. 14. Cap. 92.*

De coniugio B. Mariæ cum voto. *Ad c. Beata. 27. q. 2. Cap. 100.*

An pœnæ fœminis intra annum luctus statuta a Iure Ciuili videantur omnes Iure Canonis abrogatæ. *Ad cap. penul. & ult. de Sec. Nupt. Cap. 140.*

De eadem re; Et an relictum pro viduitate possit hodie intra annum peti, perutiliter disputatum ad Auth. cui relictum. *C. de ind. vid. toll. Cap. 141.*

De sententia Aureliani Imp. in l. cum in te C. de donat. ante Nupt. Et numquid donatio facta nuptiali die quasi a spõso videri possit, vel quasi a Marito. *Cap. 203.*

OBLIGATIO.

Obligationem ex delicto consensum aliquem habere delinquentis, sed inefficacem. *Ad l. 4. ff. de oblig. & act. Cap. 18.*

OBREPTIO. SUBREPTIO. VIDE RESCRIPTUM.

De vulgari discrimine obreptionis, & subreptionis quædam. *Ad l. 1. C. si Nupt. ex rescrip. & c. Cap. 89.*

An fraudolosa subreptione, quæ solius formæ causa fuerit, totum rescriptum corrumpatur. *Ad c. si eo tempore. de Rescr. in 6. Cap. 261.*

An subreptio dolosa noceat ipso Iure. *Ad c. super literis. de rescript. Cap. 262.*

De eadem re. Et conciliatus Innoc. 3. in c. plerumque. de Rescript. *Cap. 263.*

An

I N D E X

An subreptionē dolosa totum rescriptū irritetur. *Ad l. 1. C. si contra ius. & c. Cap. 264.*

An & subreptio ex simplicitate, vel ignorantia totum irritet. *Ad l. magis puto. §. pen. ff. de reb. or. & c. Cap. 265.*

De eadem re, & clausula, si preces, & c. *Ad c. 2. de Rescript. Cap. 266.*

De eadem quæst. Et quid, si aliud nars, aliud velis, neque altero alterū valeat contineri. *Ad c. super literis. c. significante. de rescript. Cap. 267.*

De eadem re. Et quid, si beneficiaria causa sit. *Ad c. gratia. de rescript. in 6. Cap. 268.*

De eadem re, & quid, si male expressum quid fuerit inter dignitatis, & officij nomina. *Ad c. super literis. de Rescript. Cap. 269.*

De eadem re; & quatenus simplicitati subuentum a lege fuerit. *Ad l. 2. C. de in ius voc. Cap. 270.*

OFFICIUM.

De officio, & artificio cōciliatæ leges. *Ad l. legatis. 65. §. si ex officio. ff. de leg. 3. l. si quid Venditor. §. ult. ff. de adul. Edi. Cap. 153.*

De eadem re, & cur officium artificio mutetur, non contra. *Ad eand. l. legatis. §. si ex officio. Cap. 154.*

OPERAE.

Eum, qui libertus non sit, operas nec spondere posse, nec iurare. *Ad l. si quis pro eo. ff. de Fideiuss. Cap. 97.*

OPTIO.

De optione in beneficijs sublata, vel minus. *Ad c. referēte. de prab. Ca. 136.*

PACTVM. POLLICITATIO.

De eleganti disceptatione Pomp. & Vlp. in l. & eleganter. §. seruus pactio- nis. ff. de Pact. Cap. 22.

Pactum nudū esse, cui nulla subsit cau-

sa. Et explicatus Vlp. in l. Iurifg. §. sed cum nulla. ff. de Pact. Cap. 54.

An sit vestitum aliquod pactum, quod nudo respondeat. *Ad d. l. Iurifg. Cap. 55.*

De vi pacti nudi coram Iudice, vel Magistratu. *Ad l. cum ostendimus. ff. de Fideiuss. tut. Cap. 56.*

Nudum pactum nullo Iure, vel Pontificio quidem obligare. *Ad c. 1. de Pact. Cap. 57.*

Explicatum Concilium Africum in eo, quod vniuersos dixisse refert; Pax seruetur, pacta custodiantur. *Ad c. 1. de Pact. Cap. 58.*

De vi pollicitationis ex Pontificio Iure. *Ad c. si tibi absenti. de Prab. in 6. Cap. 59.*

De Pacto non declinandæ, & de prorogatio alienæ Iurisdictionis. *Ad l. si quis in conscribendo. C. de Pact. & c. Cap. 61.*

Pactum prorogatum valere incipere, postquam aditus Iudex est. Sed numquid contestatione litis opus sit. *Ad l. si conuenerit. ff. de Iurisd. & c. Cap. 62.*

Reiectus Accursius, qui pro cōtestatione pugnauerit. *Ad l. si cum dotem. §. eo autem tempore. ff. Sol. Matrim. & c. Cap. 63.*

An prorogatum pactum retractari impune, ac libere possit. *Ad l. si cō- uenerit. ff. de Iurisd. & c. Cap. 64.*

De sententia Pauli in l. si vnus. §. pactus ne peteret. ff. de Pact. Cap. 297.

An pactum non petēdi naturalem obligationem ipso Iure tollat præhabita conventionis. *Ad d. §. pactus. Cap. 298.*

PANDECTAE. DIGESTA.

PALEAE.

De Pandectarum, seu digestorum no-
men-

CAPITULUM.

menclationibus, & de Palea, seu Paleis Decreti. Cap. 102.

PATER, PATRIA. PARTVS.

De obedientia Patriæ quedam, & excusatus Pompon. in l. veluti. ff. de Iust. & Iur. Cap. 10.

Cur de officio parentum erga liberos filuerit Pomp. in d. l. veluti. Cap. 11.

De septimestri, & octimestri partu. *Ad l. septimo. ff. de sta. hom. Cap. 13.*

Custodiendum esse tempus, seu conceptionis, seu partus, quod magis infanti proficuum futurum sit; ex l. Nuper. §. ult. C. de natur. lib. & conciliatus Paul. in l. 11. ff. de sta. hom. Cap. 16.

De receptaculis Mulierum. *Ad l. si pater. ff. de Solut. Cap. 25.*

PONTIFEX.

An Romanus Pont. submittere se alterius Imperio, vel Iurisdictioni possit. *Ad c. nos si. 2. q. 7. Cap. 176.*

An possit Rom. Pont. sibi successorem eligere. *Ad c. Apostolica. 3. q. 1. Cap. 177.*

POSSESSIO.

Possessor an, vel quando de possessionis suæ titulo respondere iubeatur. *Ad l. Cogi. C. de petit. hered. Cap. 41.*

De etymo possessionis. *Ad l. 1. ff. de acq. poss. Cap. 65.*

De origine, & successu possessoriæ rei. *Ad d. l. 1. Cap. 66.*

De eadem re, & de essetia possessionis, quæ cum probatis Authoribus ad oculum demonstratur. *Ad d. l. 1. Cap. 67.*

An penes tertium deponi vera possessio valeat. *Ad l. interesse. ff. de acq. poss. Cap. 68.*

Duos in solidum possidere, aut in solidum dominos esse non posse. *Ad l.*

si ut certo. §. si duobus. ff. Commod. Cap. 69.

An possessio Iuris sit. *Ad l. possessio in princ. ff. de acq. poss. & c. Cap. 70.*

De eadem re, & conciliatus Paul. in l. 1. §. adipiscimur. ff. de acq. poss. Cap. 71.

De eadem rei, & conciliatus idem Paul. in d. l. 1. §. si vir uxori. Cap. 72.

De possessione infantis compositæ legum controuersia. *Ad l. 3. C. de acq. poss. Cap. 73.*

An solo animo amitti possessio queat; & conciliatus secum met ipso Paul. in l. 3. §. in amittenda. et l. quemadmodum. ff. de acq. poss. Cap. 74.

Obluione possessionem amitti, non furor, & quæ ratio. *Ad l. si is qui. & l. si id quod. ff. eod. Cap. 75.*

Quæ causa sit, ut per Colonos desinamus possidere, licet ignoremus. *Ad l. peregre. §. ult. ff. eod. Cap. 76.*

Serui fugitiui possessio cur penes dominum stare iubeatur. *Ad l. 3. §. Nerva filius. ff. eod. Cap. 77.*

Possessionem serui amitti, si pro libero se gerat. *Ad d. l. 3. §. si seruus, & c. Cap. 78.*

Possessionem Iuris quidem esse, sed non Ius. *Ad l. si ea res. §. 1. ff. de act. empr. Cap. 79.*

De eadem re, & obiectorum conciliatione. *Ad d. §. 1. Cap. 80.*

Vnicam esse possessionem. *Ad l. nemo. C. de acq. poss. Cap. 81.*

Ciuilem, & naturalem possessionem specie non distare ob id, quod hæc corpore detinetur, illa animo. *Ad d. l. Nemo. Cap. 82.*

De eadem re, & sententia Pauli in l. 3. §. Nerva. ff. eod. Cap. 83.

De eadem re, & sententia Vlp. in l. clā. §. qui ad Nundinas. ff. eod. Cap. 84.

Ci.

Ciuilem , & naturalem possessionem specie non distare ob id, quod illa iusta dicatur, hæc non. *Ad l. 3. §. ex contrario. & §. genera. ff. eod. Cap. 85.*

De eadem re , & lumen Vlpiano additum in l. penul. ff. ut possid. Cap. 86.

Non distare Ciuilem , & naturalem possessionem ob id, quod nobis met possideamus , vel alijs. Cap. 87.

De eo , qui precario possidet. *Ad l. & habet. §. eum qui. & l. certe vers. iis qui rogauit. ff. de Precar. Cap. 88.*

P R A E S C R I P T I O . V S U C A P I O .

De publicarum rerum præscriptione. *Ad l. ult. ff. de vsucap. & l. si quisquam. ff. de diuers. & tempor. præscript. quæ conciliantur. Cap. 115.*

An præscriptio, hoc est , exceptio procedens ex tempore sit contra ius naturæ. *Ad l. 1. ff. de Vsucap. Cap. 192.*

De eadem re , & sententia Iustin. in §. habeat itaq: *Auth. Ut Eccl. Rom. & c. Cap. 193.*

De etymo Vsucapionis sententia Gellij explosa. *Ad l. numquam. §. ult. ff. de Vsucap. Cap. 194.*

An definitio Vsucapionis ex Modesto possit hodie præscriptioni conuenire. *Ad l. 3. ff. de Vsucap. Cap. 195.*

An dominium , quod Vsucapione acquiritur , directum sit , vel utile. *Ad eand. l. 3. Cap. 196.*

An præscriptione directum acquiratur , vel utile dominium. *Ad eand. l. 3. Cap. 197.*

De eadem re , & de sententia Iuliani in l. si duo patroni. §. 1. ff. de Iure iur. Cap. 198.

An is , qui aduersus debitorem suum præscripsit , non tantum Ciuiliter obligari desinat , quod certum est , sed & naturaliter. *Ad l. si pupillus. in*

si ff. de Adm. tut. Cap. 199.

An hodie aliqua suppetat inter Vsucapionem , præscriptionemque differentia. *Ad l. 2. C. In quib. cau. cess. lon. temp. præscr. Cap. 200.*

Valeat ne in Municipijs lex , qua certum aliquod tempus sic præfigatur agenti , ut deinceps non admittatur. *Ad c. ult. de præscript. Cap. 201.*

An præscriptio impediri per pactum possit. *Ad l. 1. ff. de Vsucap. Cap. 202.*

P R A E T O R .

Prætor an facere legem possit , vel heredem. *Ad §. quos autem. Instit. de bonor. poss. Cap. 142.*

P R E C I U M .

De tribus rerum precijs , & an ex ratione Iuris veteris else videantur. *Ad l. in causæ. §. idem Pompon. ff. de Mmor. Cap. 99.*

P R I N C E P S .

Quæ sit absoluta in Principe petestas , & an aliqua. *Ad l. Princeps. ff. de legib. Cap. 173.*

An sua lege Princeps teneatur. *Ad l. Princeps. ff. de ll. Cap. 231.*

De eadem re , & explosa Cuiacij sententia , Græcorumque Interpretum. *Ad d. l. Princeps. & c. Cap. 232.*

De eadem re , & Scribentium sententiæ , quæ reiiciuntur. *Ad d. l. Princeps. Cap. 233.*

De eadem re , & legum , quibus Princeps exiit , praxi , & regula. *Ad d. l. Princeps. Cap. 234.*

An teneatur Princeps domini lege. *Ad l. 3. C. de Quadr. præscr. Cap. 235.*

P R I V I L E G I U M . I M M U N I T A S .

E X E M P T I O . V I D E R E S C R I P T U M .

Privilegium an in dubio reale , vel personale. *Ad l. 2. ff. de Reb. dub. Cap. 52.*

Privilegium dignitatem habenti datū ,
an

CAPITULUM.

- an personæ indultum, vel dignitati
censeatur in dubia causa. *Ad l. in om-
nibus. 63. ff. de Reg. Iur. Cap. 53.*
- An eodem Iure censi patrimonialia
Clericorū debeant, quo & bona Ec-
clesiarum. *Ad l. de his. C. de Episc. &
Cler. Cap. 241.*
- Firmatur veritas, & cōciliantur oppo-
sitæ rationes. *Cap. 242.*
- De eadem re, & de patrimonio titula-
ri ad ordines. *Cap. 243.*
- An acquisitione Clerici liberetur fun-
dus ab onere tributi soluendi. *Ad
Auth. hoc ius porrectum, & seq. C. de
Sacros. Eccl. Cap. 244.*
- An Clericus pro communibus expensis
contribuere teneatur. *Ad l. ult. C.
quib. mun. lib. 10. Cap. 245.*
- An de integra ratione priuilegij sit, vt
indulgeat aliquid contra Ius. *Ad l.
1. ff. de Constit. Princ. Cap. 247.*
- An de genere priuilegij sit, quod Prin-
ceps delegando rescribit. *Ad l. 2. C.
diuer. rescrip. Cap. 248.*
- An priuilegium odiosum sit, vel fauo-
rabile. *Ad l. beneficium. ff. de constit.
Cap. 249.*
- An priuilegium primum generale ab-
rasum videri possit ex secundo spe-
ciali. *Ad cap. veniens. de prescript. Cap.
258.*
- De eadem re. Et quid vicissim, si pri-
mo obtentum priuilegium speciale
est. *Ad d. cap. veniens. Cap. 259.*
- De eadem re. Et quid, si priuilegium
primo obtentum fuerit Iuris corpo-
ri insertum. *Ad l. 3. C. de Si ent. lib.
12. Cap. 260.*
- Si quis exemptum se dicat a potestate
Iudicis, vel Magistratus, an cogno-
scere Iudex debeat, sua ne Iurisdictio
sit. *Ad tit. C. vt nemo Iud. in sua caus.*

Cap. 271.

De eadem re, si vera falsitas rescripto
obiiciatur. *Ad cap. 2. de Rescript.*

Cap. 272.

PROBATIO.

De vera, & propria probatione Scri-
bentium placita, quæ reiiciuntur.
Ad c. forus. de Verb. sig. Cap. 93.

De eadem re. *Ad l. 1. ff. si tab. test. null.
ext. Cap. 95.*

QUÆSTOR. EXQUÆSTOR.

Quæstoris nomen à sui principio quam
longe, lateque diuerterit, diligenter
explicatum. *Ad l. ult. C. de diuer. re-
scr. Cap. 146.*

An, vel quibus Exquæstor a quæstore
differat, & an fixa sint hæc nomina,
Exquæstore, & exconsule. *Ad proem.
Instit. Digest. & l. 2. C. de Vet. In. enucl.
Cap. 147.*

REMEDIVM RESCIN-

DENDÆ, Etc.

An in minimo deceptus remedium ha-
beat rescindendæ, &c. *Ad l. 2. C. de
resc. Vendit. Cap. 129.*

An cum decreto Iudicis contracta ven-
ditio remedium habeat. *Ad d. l. 2.
&c. Cap. 130.*

Nouæ legis remedium an transgenti-
bus legis indulgeatur. *Ad d. l. 2. &c.
Cap. 131.*

Qua actione agatur ad nouæ legis re-
medium. *Ad d. l. 2. &c. Cap. 132.*

An venditor, qui iurauit, non contra-
uenturum se, vt remedio nouæ legis
possit. *Ad d. l. 2. Cap. 133.*

De eadem re, & conciliati Paulus, &
Terent. &c. *Cap. 134.*

An generalis renunciatio auxilium
abroget nouæ legis. *Ad d. l. 2. Cap.
135.*

RES

RES.

Rei appellatione an & persona contineri possit, disputatum cum Ordinarijs Interpretibus *ad l. 1. ff. si ceteri pnt. Cap. 24.*

RESCRIPTVM. VIDE OBREPTIO
PRIVILEGIUM.

An rescriptum porrigatur ad successionem illius, aduersus quem fuerit impetratum. *Ad l. 2. ff. qua senten. sine appell. Cap. 51.*

Rescriptum Principis in ijs duntaxat negocijs legem facere, pro quibus fuerit promulgatum. *Ad l. Metum. 9. §. sed quod Prator. ff. de eo, quod met. cau. Cap. 95.*

An oporteat, rescriptum Principis secundum ius esse. *Ad l. penul. C. de prec. Imp. offic. Cap. 246.*

Si duo rescripta concurrant, quorum alterum generale, alterum speciale. *Ad l. libertis. ff. de adm. leg. Cap. 252.*

De eadem quaest. Et quid, si utrumque rescriptum generale est. *Ad l. seruo manum. ff. de pecul. leg. Cap. 253.*

Si utrumque rescriptum speciale sit, prius obtentū plus valere. *Ad c. ut debitus. de appell. Cap. 255.*

Si reuocatum primum rescriptum fuerit, processeritque ex eo Iudex in causa. *Ad c. Audax. de rest. spol. Cap. 256.*

De eadem re. Et quid, si posteriori rescripto adpositum decretum fuerit, quo prius obtentum irritetur. *Ad c. dilecto filio. §. praeterea. de pñb. Cap. 257.*

SCANDALUM.

Quid illud sit, quod saluberrima consilij praeceptione traditum legimus. *Vtilius scandalum nasci permittitur, quam veritas relinquatur. Ad c. 3. de Reg. Iu. Cap. 113.*

SENTENTIA.

An potestatem habeat legis interlocutio Principis. *Ad l. 1. ff. de Constitut. Princ. & l. leges. C. de ll. Cap. 48.*

STATVTVM.

An appellatione statuti contineatur Ius commune. *Ad cap. 1. de Constit. Cap. 224.*

STVDIVM IPRISPRVDENTIAE.

An olim fabulis Iurisprudencia disceretur, & quae istae essent. *Ad praem. Instit. & l. 1. C. de Ann. except. Cap. 149.*

De quadriennio, aut quinquennio legalibus studijs praefinito sententiae, & non ita. *Ad praem. Digest. & l. inuenimus. l. petitiones. C. de Adv. diu. Ind. Cap. 150.*

Curiose inquiritur de Caio Institutionum authore *ad d. proem. Instit. Digest. & c. Cap. 151.*

TESTAMENTVM.

An testamētum Iure Pontificio valeat, quod fuerit in alterius voluntatem collatum. *Ad c. cum tibi. de Testam. Cap. 110.*

An prohibiti testari communi Iure possint tamen ad pias causas testamento disponere. *Ad l. 1. C. de Sacros. Eccl. Cap. 121.*

An testari Monachus possit. *Ad §. si qua mulier. Auth. de Sanctiss. Episc. Cap. 122.*

TUTELA.

Moderatio inculpatae Tutelae quae, aut qualis in Iure. *Ad l. 1. C. unde vi. Cap. 191.*

VRBS.

De generali Urbium distinctione ex Modestis & singularibus quarundā laudibus. *Ad l. 6. ff. de Excus. Cap. 300.*

IN-

INDEX RERVM ET VERBORVM.

Acceptilatio.

*Acceptum fieri quid possit. Cap. 16.
n. 1. Acceptilatio a Iure civili, & gentiū.
16 2.*

Actio. Petitio. Interdictum. Condictio.

Actio de dolo subsidaria est. cap. 22. n.

*1. Nihil refert, an actionem quis habeat
ipso Iure nullam, an eam, qua exceptione
infirmitur. 22. 2. Actiones sub duplici a-
spectu 24. 4. Plus petens causa cadit. 25.*

*2. Actiones stricti Iuris quæ. 30. 3. Condi-
ctio ex lege quando datur. 31. 1. Actio ve-
tigalis quæ. 31. 5. Petitio hereditatis qua
prescriptione tollatur. 34. 1. Actio finium*

*regundorum mista est. 34. 3. Mistarum a-
ctionum ratio, & differentia. 34. 4. Mista
actio ad communium rerum diuisionem*

*datur. 35. 1. Si socius rem communē pigno-
ri dederit, quis teneatur communi diuidū-
do actione. 35. 3. Personales præstationes*

*quæ. 35. 4. Actiones in rem scriptæ perso-
nalia numero censentur. 36. 1. Quæ ta-
men aduersus possessores dantur. 36. 2. Et*

*cur in rem scriptæ dicantur esse. 36. 3. In-
terdicta omnia personalia sunt. 36. 4. Non
tamen omnia in rem concepta sunt. 36. 5.*

*Condictio Triticiaria, certi, & si certum pe-
tatur, quibus differant. 37. 1. Triticiaria a-
ctio arbitraria est. 37. 2. Triticiaria condi-*

*ctionis nomen unde. 37. 4. Et qua olim for-
mula. 37. 7. Petitio hereditatis nõ datur cõ-
tra possidentem titulo. 41. 3. Interrogatorie*

*actiones in iure proponi solite. 105. 1. Ei re-
tentio competit, cui actio datur. 117. 4.*

*Frustra petit, qui statim restitutus est.
117. 5. Actio prescriptis verbis quando cõ-
petat. 172. 6. Actio ex Iureiurando quæ, aut*

*qualis. 198. 1. Actionū tēpora, & dura-
tiones a quo Iure. 201. 2. Actio ex Iura-
mento datur quasi ex causa veteri. 217. 2.*

*Et an directa, vel utilis actio ista sit. 217.
3. Utilis, & in factum actio idem sunt. 217.
4. Iniuriarum, & furti actiones ipso Iure*

tolluntur pacto, & cur. 297. 7.

Actor. Reus.

Arma non sumēda e domo rei. Cap. 160.

*n. 1. Actor si edere recusat, in dolo est, &
cur. 160. 2. Reus cur iurare teneatur. 160.*

*6. Et crimen confiteri aduersus se. 160. 7.
Nec tamen exhibere aduersus se cogatur
consanguineos testes. 160. 8. Favorabilio-
res rei, quam actores. 163. 4. Reus edit ex*

*causa. 163. 10. Delatori quid edi oporteat.
164. 1. 3. Qui fisco non exhibuit, cum pos-
set, subtraxisse creditur. 164. 2.*

Accusatio. Denunciatio.

*Qua mente ad accusandum venisse dicatur
quis. Cap. 42. n. 1. Et relinquitur arbitrio
Iudicis. 42. 2. Accusator non præsumitur i-
nemicus. 44. 1. Vel hoc vel nquitur arbitrio*

*iudicantis. 44. 2. Reus criminis accusatori
suo infestus. 44. 5. Denunciatio Evangelica
contra insignem perfidiam. 57. 7. Et quan-
do ei locus. 60. 2. Accusator duplex. 103.*

3.

Adoptio.

*Nobilitas adoptione non mutatur, sed
dignitas. Cap. 19. n. 1. Filius Senatoris ado-
ptione non mutat genus. 19. 4. Adoptione*

*cur dignitas adijciatur, non genus. 19. 7. Qui
generare non potest non adoptat. 226. 6.*

Edificium.

*Materia edificij vendicari non potest,
& cur. Cap. 124. n. 1.*

Equi-

Aequitas.

Aequitas iustum extra ordinem. Cap. 2. n. 1. Eiusdem natura. 2. 2. Exempla. 2. 3. Aequitas in cōtractibus. 2. 4. Aequitatis munus. 2. 6. Certam legem ex aequitate temperat solus Princeps. 3. 1. Aequitas cerebri- na quæ. 3. 2. Aequitas an naturale ius sit. 4. 1. Exempla civilis aequitatis. 4. 2. De Civilis aequitate sententia auctoris. 4. 3. Scripta aequitas nulla. 5. 1.

Agnatio. Cognatio.

Agnationis Ius omni capitis deminutione perimitur. Ca. 98. n. 1. Cognationis ius nō item. 98. 2. 6. Quod tamen Civile est. 98. 3. Et cur dicatur naturale. 98. 4. Agnationis Ius cum Iure cognationis confertur. 98. 5.

Alea. Ludus.

Qui ex ludo acquirit, suum facit. Cap. 117. n. 1. Sed restituit, & quomodo. 117. 2. Alearum lusus quasi cōtractus quidam. 117. 3. Naturalis ludi lex. 118. 5. Par esse conditio debet utriusque Aleatoris, et quomodo. 119. 1. Certare de ingenio licet, et lucrari. 119. 2. Alea in fortuna variatione tota est. 119. 3.

Alienatio.

Res semel alienata fit perpetuo alienabilis. Cap. 165. n. 4. Eiusdem causæ exempla alia. 165. 5. Quæ distinguuntur. 165. 6.

Alluio.

Alluio quid. Cap. 104. n. 4. Incrementū alluvionis an cedere emphyteutæ debeat. 282. 3. Et an Vusufructuario, & Feudatario. 282. 4.

Amissio.

Fortuita deperditio sine culpa est. Cap. 166. n. 5. Creditor, qui instrumentum amittit, petere potest, ut sibi noua scriptura conficiatur. 166. 8. Deperditio quibus casibus Iuramento probetur. 170. 1.

Anima.

Salus animæ filiorum commodis præponenda. Cap. 299. n. 3.

Appellatio.

Princeps per saltum appellari non debet. Cap. 137. n. 1. Appellatio per saltum quando valeat. 137. 2. 4. A Iudice dato quis appelletur. 137. 8. Et a Vicario Episcopi. 137. 6. Appellationi renunciari potest. 250. 1. Appellationi est auxilium naturæ. 250. 2. Appellatio sub duplici aspectu. 250. 5. Nulla est a sententia Principis. 250. 10. Et a Magistratibus interdum. 250. 11. Ab interlocutoris appellandum non est. 251. 1.

Arbiter.

Arbiter quo distet a Iudice. Cap. 239. 1. Arbitrium quid. 239. 2. 4. Arbiter de facto iudicat, & quid hoc sit. 239. 3. Ab arbitro non est appellatio, sed reductio. 239. 5. Arbitri Iuris ex cannone qui. 271. 9.

Archidiaconus.

Archidiaconus olim Episcopi Vicarius. Cap. 137. n. 5. Archidiaconi duplex Iurisdictio. 137. 10.

Argumentum.

Argumentum non trahitur a contrario sensu in Enunciatiuis. Cap. 50. n. 4. Nec valet resistente lege. 50. 5. Argumentū quid. 93. 5. Argumentum a cessante ratione nō valet, si ex pluribus deficientibus vna superest. 166. 2. Valet a pacto ad statutum. 201. 4. Plus est arguere a ratione legis, quam a simili eiusdem. 227. 8. Argumentum ab ordine validum. 240. 1.

Ars.

Ars, & scientia differunt. Cap. 6. n. 3.

Author.

Autoris vita, vicesque. Cap. 300. n. 1. Eiusdem pater. 300. 5.

Axiomata, & Regulæ communes.

Nihil tam naturale est, quam solui vnū, quodque

I N D E X

quodque ea uolo, quo ligatum est. Cap.
249.3. 2. *Id est* non faciunt differre
f. 249.3. 2. Ratio nulli in minimi habetur.
129.1. *Id est* ac nullum aequiparan-
tur. 129.2. *Id est* pro uoluntate. 138.3.
1. *Id est* una cum fidei, succedit praestatio
eius, quod mirum est. 170.3. Potentia agendi
principalis in toto est, quam in partibus.
175.5. Nemo cum alterius iactura locu-
ples fieri debet. 192.1. Quod nostrum est
absque facto nostro non transferitur. 196.4.
Relaxatio praesupponit vinculum relaxabi-
le. 213.1. Si vinco vincentem te &c. 227.
2. Non entis nulle qualitates. 227.7. Par-
tis appellatione non venit totum. 236.5.
Supplicium est vinere, & egere. 238.6.
Accessorium ex suo principali diiudicatur.
241.1. Plus metui id solet, quod speciali-
ter prohibetur, quam quod generaliter.
251.2. Actus, qui in alicuius gratiam ir-
ritatur, eo volente reconvalescit. 257.4.
Non curatur de minimis. 268.3. Duo con-
traria si uel vera in moribus. 272.6. Re-
ceptum contra Iuris rationem non trahitur
ad consequentias. 299.8.

Bellum.

Bellum iustum definitur. Cap. 190. n. 1.
Et quando iustum. 190. 2. 6. 7. Bellum
Principi quasi Index. 190. 3. Belli causa.
190. 5. Populi bellorum expertes ex Plin.
190. 8.

Beneficium.

Episcopus, qui cōtulit absenti beneficiū, revocare non potest. Cap. 59. n. 2. & an hic pollicenti similis. 59. 3. Collatio beneficii affus. In iudiculis est. 59. 4. Et an donatio videtur esse. 59. 5. Episcopus digniori contulisse præsuntur. 59. 6. Beneficia, & officia Ecclesiastica hæreditario iure nemo vendicat. 107. 1. Beneficiū quam plenissime accipiendum. 249. 1. Et an aliud sit a privilegio. 249. 2. Et quid proprie sit. 249. 6. In

literis, quæ illi beneficia sunt, valet tempus
datæ. 261. 2. Beneficij licet exigui faciendæ
mentio est a supellica n. 248. 2. Beneficia
quæ promptius concedantur. 269. 1. Licet
beneficia in ambiguo. 269. 4. Beneficium
possessum quasi fecerit, cum regulare es-
set, mutat conditionem. 285. 4.

Bonum. Bona.

Summum bonum, quod & felicitas. Cap.7.n.2. Cuius artifex moralis Philoſophus.7.3. A quo diuerſus Inuiſcoſultus, & quomodo.7.4. Bona Eccleſiæ ad pauperum uſus deſtinantur.181.1. Diuiſio bonorum in Eccleſia.181.2.

Calunnia.

*Calumniari quid. Cap. 144. n. 1. De pœ-
na calumniantis distinctio. 144. 2.*

Calumniator.

Calumniator in Iure quis. Cap. 43. n. 3.
Calumnia, & Calumniatores. 43. 4. Calum-
niator, ergo inimicus. 43. 6.

Canon. Canonicus.

Pontificij Canones legibus adiuvantur. 7.
Cap. 57. 4. 2. In canone nihil superfluum.
136. 1. Extra causam peccati nihil potest
Canone supra legem. 140. 5. Canonici ve-
ras leges non faciunt inter se. 222. 2. Cano-
nes, & leges se invicem refouent. 264.
5.

Capio.

*Pignoris capio qua. Cap. 194. n. 1. Capiō
quid. 194. 3.*

Causa.

*Propriam causam ab aliena quomodo
discernamus. Cap. 27 I. n. 7. Primatamque
ab ea, quæ Reip. est. 27 I. 8.*

Cenfura.

Comminatio Censura iustum metum fa-
cit. Cap. 140. n. 9.

Christus. Christianus. Christi Vicarius.

Vide. Pontifex.

Rom. Pont. deponit seculi Princeps, &
quo

VERBORVM.

quo Iure. cap. 156. nu. 2. An habitu habeat temporalem potestatem. 156. 4. Aut quo pacto vel Iure. 155. 5. Christus & Regnum, & iudicandi inter Laicos potestatem exhorruit. 156. 3. Christianorum duo genera, & quæ. 236. 2.

Circuitus.

Circuitus nō sēper inutilis. cap. 117. n. 9.

Citatio.

In ius vocatio principium actionis est, non Iudicij. cap. 49. nu. 3. Vocari nemo in Ius potest, nisi Iudice auctore. 62. 6. Consentire non dicitur in Iurisdictionem, qui vocatus venit, ut scire possit, an Iurisdictionis eius sit, qui vocauit. 63. 5. Instantia partis non solemnitas est, sed factum præcurrentis. 120. 2. Et an pars integralis sit. 120. 3. Citatio quibus constare intelligatur. 120. 4. Index non mouetur ad citandum, nisi instante parte. 120. 5. Citatio sumptuum requirit. 120. 6. Ciuitas. Ciuis.

Ciuitas quid. cap. 1. nu. 4. Forma Ciuitatis quæ. 1. 5. Aliud Ciuitas, aliud Resp. 1. 6. Ciuibus Ciuitatis legatum datum ad quem spectet. 52. 1. Qui Ciues dicit, vniversos dicit. 52. 2. Clericus. Clerus.

Clericus patrimonialia propinquis recte donat, ut ex beneficio nuiat. cap. 181. n. 3. De Clericis beneficiariis, qui & patrimonij diuites, multifariam distinguitur. 181. 4. Clericus beneficium habet, ne teneatur, nisi in quantum, &c. 182. 3. Clericus ad parochiale uocatus debet intra annum fieri Sacerdos. 185. 1. Iurare prohibetur. 223. 1. 3. Clerus prærogatiuam habet qualitatis, &c. 236. 1. Interdicto Clero an uideatur interdictus populus, & contra. 236. 4. Clerus, & in populo est, & distinguitur a populo. 236. 7. Personæ Clericorū immunes. 241. 2. Quibus conditionibus contribuatur Clericus inter Ciues. 245. 1. Et quæ contribuendi causæ. 245. 2.

Codex.

Constitutionum tres olim Codices. cap. 145. n. 2. Quo tempore editus primus Codex Iustinianus. 145. 3. De secundo Cod. Iustinianus. 145. 6. Et cur a Iustiniano factus priore abolito. 145. 7. Pandectarum leges constitutionibus Codicis nō abrogari. 145. 8.

Cognatio.

Cognatio naturalis inter solos homines. cap. 12. n. 2. Collegium.

Collegium aliquod quando rationabiliter suspectum. cap. 29. n. 1. Christianorum Collegia olim interdicta. 121. 2. Nemo duo Collegia habere potest. 183. 1. Dissoluto Collegio an, & quando res singulis diuidantur. 183. 2. Collegiata Ecclesiæ prærogatiua. 185. 3.

Cōmune. Publicū. Nullius. Cōmunitas.

Cōmunia quatuor post distinctionē Dominiorū. cap. 114. n. 1. Cōia a publicis differunt. 114. 2. Vsus rerū cōmuniū publicus est 114. 3. Cōe idē, nōq; occupabile. 114. 4. Piscandi Ius cōe dicitur, & quo sensu. 114. 6. Cōia, & nullius quæ. 114. 7. Rei cōs ratio quæ. 139. 3. Duplex capacitas perfectæ cōmunitatis quoad legē, & cōsuetudinē. 290. 3. Imperfecta lex non datur. 290. 4. Et an cōmunitatis Mercatorum, & Monialium. 290. 5. Et an familia. 290. 6.

Concilium.

Concilium Prouinciale non deponit Episcopos. cap. 28. n. 1. Nisi conuente Pōtifice. 28. 2. Concilium generale non recusatur. 29. 4. Concilia sunt Euangelij proxima. 260. 5. Concubinatus.

Concubinatus nomen accepit per legem. cap. 16. n. 5. Non tamen per legem Canonis. cap. 16. n. 6. Conductor.

Exacto tempore qui in conductione remanet, dicitur ex integra conducere. cap. 40. n. 1. Et numquid pignora remaneant obligata, aut quæ. 40. 2. Permansisse videtur

b tur

zur, quod statim renouatur. 40. 3. Refir-
matus in officio post finem officij nouum of-
ficium affectus dicitur. 40. 4.

Confessio.

Qui absente. Aduersario confitetur, quan-
do haberi pro iudicato debeat. ca. 21. n. 2.
Confessio per scripturam absenti facta va-
let, & cur. 21. 3. Depositarij non inducit
obligationem, sed probat. 289. 3.

Consensus.

Consensus duplex. cap. 18. n. 3. Et qua-
lis sit delinquere volentis quoad obligatio-
nem pæne. 18. 4. Tacito consensui datum,
quod negatur expresse. 291. 3.

Consensus non inducitur, præterquam
ex facto. Cap. 282. n. 6. Consensus Principis
duplex. 283. 6. Et quando consuetudini di-
catur consentire. 283. 9. Consensus populi
ex unico actu non elicitur. 285. 3.

Consilium.

Consilium non obligat. cap. 228. nu. 1.
Liberum cuiq; est consiliū sequi. cap. 229.
2. Euangelica consilia leges sunt, & quo-
modo. 229. 3. Nouum non est, a Iuriscon-
sultis consilia dari. 289. 5.

Constitutio.

Constitutio, vel Edictum quid. cap. 148.
n. 1. Constitutionis nomen latius diffusum.
148. 4. Constitutionis appellatio Imperato-
riæ legis propria, & quomodo. 148. 5. Con-
stitutionis nomē magistrale est. 148. 6. Nō
omnium, quæ a maioribus sunt constituta,
ratio reddi potest. 185. 6. Personalis consti-
tutio lex est. 220. 4. Actū irritans ad vim
directiua an pertineat, vel coactiua. 299. 5.

Consuetudo. Mos. Vſus. Stylus.

Consuetudo formam habuit a lege. cap.
9. n. 2. Consuetudo ante legem informis. 9.
3. Consuetudo sub genere est Iuris. 50. 1.
Et dicitur Ius Civile 50. 2. Mos definitus
penes Iſid. 106. Mos quid. 107. 1. Consue-
tudo Iuris, & facti nomen. 107. 2. Et vn-

desic dicta. 107. 3. Vſus, et mos cōparati.
107. 4. Consuetudo quid. 107. 5. Et quid mos.
107. 6. Mores in duplici discrimine. 107. 7.
Consuetudo quid. 108. 1. 286. 5. Consuetudo
triplex. 108. 2. Consuetudo, & desuetudo.
108. 3. Consuetudo secundū legem qualis sit.
108. 5. Et quod eius officium. 108. 6. Consue-
tudo partim scripta, partim nō. 148. 2. Vſus
loquēdi magister. 148. 7. An consuetudo
scriptura donata fiat lex. 188. 3. Ius feudo-
rū a cōsuetudine est. 188. 4. Consuetudo le-
gis interpres. 238. 8. Legi cōtraria an habe-
re rationē possit. 273. 3. Aliud consuetudo,
aliud præscriptio. 275. 1. Consuetudo an Ius
dispositum, vel disponens. 275. 2. 8. Non
præscribitur, nisi per vsū. 275. 3. 10. Et fa-
cti est, et Iuris. 275. 4. An proprie præscri-
bi dicatur. 275. 5. Præscribes et præscripta.
275. 6. Sub duplici respectu. 275. 7. An ac-
quirat cōtra inuitū. 276. 2. In ea quale Iudi-
cis arbitriū. 276. 4. Et præscriptio inest. 276.
5. Eius tēpus expressi implicite. 276. 8. In
ea spētiatur actū frequētia. 277. 3. In ea-
dē præscriptio vera est tēporis. 277. 5. Cō-
suetudo quid præscribat. 278. 3. Leges, &
Canonis a pari gradu. 278. 4. Cōsēsu populi
indiget. 279. 1. Extēditur ad similes casus.
279. 4. 280. 4. Nō valet, si piscari quē pro-
hibeat, vel aucupari. 280. 3. Vincere ratio-
nē nō potest. 281. 1. Est altera lex. 283. 2.
sed primū trāsgressio legis. 283. 4. Et in fa-
cto cōstitit. 283. 5. Et an induci possit resi-
stente lege. 283. 8. Immemorabilis an spiri-
tualiū rerū Laicis acquisitionē faciat. 284.
3. Immemorabilis aquinalet privilegio.
284. 6. Differt a præscriptione. 284. 10.
Consuetudo quid, & vnde dicta. 285. 1. Et
quib; inducatur. 285. 2. Debet esse diutur-
na. 285. 6. Mos quo pacto cōfirmetur. 286.
4. Consuetudinis parēs vniſormitas obserua-
tionis. 286. 6. Stylus bifariā capitur. 287.
2. Consuetudo publica esse debet. 288. 1. Et

quomodo indicatur. 288. 2. Et per quos
actus innotescat. 288. 3. Existere, & pro-
bati iudici debet. 288. 4. Difficilis est pro-
bationis. 289. 4. A populo est quasi impera-
ta. 290. 1. Confirmatur cōtradictio, & quo-
modo. 291. 4. Nouā legē stabilit, et quo sē-
su. 291. 5. Rationabilis esse debet. 292. 1.
Et facti nomē, & Iuris est. 292. 3. Vsus est
quid facti. 292. 4. Cōsuetudo a se ipsa non
vincit legē. 293. 1. Per clausulā (nō obstāte
cōsuetudine) quid abrogari videatur. 295.
1. Cōsuetudo nō valet, nisi ex cōsensus Prin-
cipis. 295. 2. Adueniente cōsuetudine pau-
latim lex silet. 295. 3. Consuetudo duplex.
295. 6. Specialis an notā Principi. 295. 7.
Desuetudo quid. 295. 8. Cōsuetudinē Prin-
ceps quādo approbet. 295. 9. Irrationabilis
cōsuetudo nulla est. 295. 10. Valet, ut no-
uus Canonicus in vtilitatē Ecclesiæ, vel Sa-
crarij erogare aliquid debeat. 296. 1.

Contractus.

Discrimē cōtractuū bona fidei, & stricti
Iuris. vnde. cap. 23. n. 5. Cōtractus a cōtra-
hētū destinatione legē capiūt. 32. 8. Synal-
agma quid. 54. 3. Cōtractus Principis vim
habet legis. & quomodo. 95. 5. Aequalitas
esse in cōuentionibus debet. 155. 3. Cōtra-
ctus regis quo pacto habere dicatur legis
vicē. 234. 5.

Deceptio circumuentio.

Inter Emētes, et Vēdētes licita circūuentio
est. cap. 99. n. 1. 5. Deceptio legibus imita-
ta. Defensio. Tutela. Vltio.

Vim vi repellere a quo Iure. cap. 12. n. 1.
Inculcata tutela, quā. 12. 3. Propulsare pro-
prie quid. 12. 4. Vltionis nomē equiuocū.
191. 1. Signa inculcata tutela quā ex cōi-
suetudinē. 191. 2. Vim vi repellere ex inter-
uallo nō licet. 191. 8. Arma armis repellere
fas est. 191. 4. Et nūquid necessaria armorū
rum paritas. 191. 5. Definitio.

Definitionis verba in sensu integro capien-

da. cap. 196. n. 7. Delictum.

Qui concessa licentia vitur nō potest vide-
ri delinquere. cap. 140. n. 4.

Denominatio.

Denominatio ab eo capitur, quod præcipuū.
cap. 34. n. 5. Mistum aliquando nominatur
per alterutrū simplicium. 34. 2. Denomina-
tio ab eo, quod præualet. 39. 3.

Digesta. Institutiones.

Digerere quid. cap. 101. nu. 1. Rapsodia in
Digestorum libris. 102. 2. Digestorum Or-
do male audit. 102. 3. Digestum triplex.
102. 4. & cur intercisum. 102. 5. Nouum
vnde dictū. 102. 6. Infortiatum vnde. 102.
7. Digestorū nomina Magistralia. 102. 8.
Multi Institutionum authores. 151. 1.

Dignitas.

Dignitates a Iure Civili publico. ca. 19. n. 8.

Dispensatio.

Quæstio de retrahenda dispensatione Papæ.
cap. 16. n. 7. Dispensatio, quæ ex causa pe-
titur, an negari possit. 178. 4. Dispensandi
facultas est Iurisdictionis. 178. 5.

Dispositio.

Dispositio qualibet de primo actu intelligi
debet. cap. 168. n. 3. Nisi aliud suadeat ra-
tio benignitatis. 168. 4. Dispositio qualibet
censetur facta eo tēpore, in quod confertur.
177. 7.

Dispunctio.

Dispunctio non plus quā semel conceden-
da. Cap. 168. n. 1. Et quid ea sit. 168. 2.

Doctor.

Doctoratus dignitas est, militia munus. cap.
143. n. 3. Insignia Doctorū, & tituli. 143.
4. Doctor Comes efficitur, & Dux. 143. 5.
Et quæ eius Iurisdictionis. 143. 6. Doctoris
simplicis cū pari Milite collatio. 143. 7.

Dominiū. Dominus. Domiciliū.
Quæ nullius sunt, occupātis fiunt. cap. 33. n.
2. Dominiā rerū vnde ceperint. 66. 3. Et
cur distincta inter gētes. 66. 3. Occupāti quæ
cōcedātur. 66. 4. Effectus occupationis. 66.

INDEX

3. Dominium traditione transferatur. 66. 8. Nemo acquirit dominium facto proprio. 67. 4. Nemo dominus, qui non aliquo modo possessor. 67. 9. Dominium capit a possessione naturali. 69. 2. Differentia quaedam Dominij, & possessionis ex Vlp. 74. 1. Qui libere disponit, dominus est. 110. 6. Qui novam speciem facit, is dominus speciei est. 112. 1. Dominium rerum, & personarum solius est legis. 142. 8. Modi acquirendorum dominiorum ex Quiritium Iure qui. 142. 9. Traditio fideicommissi an dominium conferat, & quale. 142. 10. Domicilium quibus acquiratur, vel non. 180. 1. Necessitas permanendi domicilium facit. 180. 2. Dominium absque consensu, & facto Domini non transferatur. 192. 2. Tempus non est modus acquirendorum dominiorum. 192. 3. Lex de dominio loquens intelligitur de directo. 196. 5. Quiritianus & bonitarius dominus quo differret. 196. 8. Omnia esse Principis quo sensu dictum. 235. 1. 3. An res fisci in dominio Principis esse intelligatur. 235. 2. Privatorem domicilia quo Iure immutet Princeps. 235. 4. Donatio. Donatis quae non valeret ante Iustin. cap. 54. n. 5. Donatum olim nuda conventionione cur non valuerit. 61. 3. Qui prorogat Iurisdictionem alterius Iudicis an videatur donare. 61. 4. Donatio nulla valet inter virum, et uxorem. 72. 1. In rebus donatis haberi infantis ad sensum potest, & cur. 73. 3. Proleui iniuria donatio non reuocatur. 129. 3. Donatio inter coniuges interdicta. 234. 3. Non tamen si inter Principes. 234. 4. Donatum filiosam, a Principe quo iure censeatur. 234. 6. Dispositio l. si unquam ultra libertos non extenditur. 299. 6. Dos. Solutio Matrimonio dos comitis Patri, & filia. cap. 63. n. 1. Et quo tempore Patri agere volenti filiam consentire oporteat. 63. 2. Et an, vel quando reuocare consensum possit. 63. 3. Rei dotalis alienatio cum Iuramento va-

lida. 214. 1. Ecclesia. Ecclesia, pupillus, & miles equiparati. 123. 2. 8. Transferatur absque traditione dominium favore Ecclesiae. 123. 5. Ecclesia intervertitur pupilli. 124. 3. Ecclesia, et Minor non distrahunt absque decreto. 130. 4. Christus ab Ecclesia abstulit iugum legis veteris. 174. 2. 5. Leges universali Ecclesiae indicta quae. 174. 4. Ecclesia inops cedere bonis potest. 182. 1. Ad paracialis regimine etas requisita. 185. 4. Ecclesia filiorum vice est. 299. 2. An laicorum Principum legibus obligetur. 299. 4. Editio. Reus non edit actori. cap. 156. n. 1. Eatenus edit quis, quatenus vii vult. 162. 1. Instrumenta edita sunt partibus contra. 162. 2. Fiscus quatenus utatur instrumento sibi edito. 162. 4. Edere dicitur, qui totum edit. 162. 5. Privilegium quomodo edi possit ex indulgentia Canonis. 162. 6. Fiscus actor edit Reo. 163. 3. Delatori fisci edendum. 163. 5. Fisco non editur in capitali re. 163. 7. Neque in causa negotiationis. 163. 8. 13. Delatori fisci cur edatur. 163. 11. Instrumento edito quatenus utatur fiscus. 163. 12. Quis sua liberalitate editus suum remittit. 165. 7. Quae causa reum ab editione excuset. 166. 1. 4. Argentario cur edendum non sit. 166. 3. Officium Iudicis an egredi possit editionum causas in Iure expressas. 166. 7. Argentario editur ex causa. 170. 5. Argentarius cur edere debeat. 170. 6. Emphyteusis. Ager vestigialis. Emphyteusis contractus qualis. cap. 27. n. 1. Emphyteusim scribi, oportet. 27. 2. Contractus Emphyteus. anterior Zenonis lege. 27. 3. Et forte Byzantius agnitus. 27. 4. Emphyteusis consensu contrahitur. 27. 7. Et proxima est Iurisy. conventionibus. 27. 8. Emphyteusis genus, & natura. 30. 1. Et quatenus a Venditione, & locatione segregetur. 30. 2. Contractus Emphyteuticus an innominatus. 31. 2. Emphyteusis nomina quia significetur.

V E R B O R U M.

31.4. *Emphyteuta, vel minima parte rei Emphyteutica penes eum manente, integrum Canonem soluere iubetur.* 32.1. *Emphyteutis, & Conlueoris discrimen.* 32.3. *An in Emphyteusi modica pensio pro forma requiratur.* 32.4. *In agro vectigali an fiat remissio.* 32.5. *Ager vectigalis, & Emphyteuticius differunt in causa remissionis.* 32.6. *Si eo modo Emphyteusis facta est, ut fructibus pensio respondeat, an si locus remissioni.* 32.7. *Emphyteusis nihil aliud est, quam melioratio.* 32.9. *Emphyteuta an fundi dominus.* 33.4. *Ad Emphyteutam spectat damna fortuna.* 33.7. *Plus est in Emphyteusi, quam inusufructu.* 33.9.

Emptio. Venditio.

Venditio bonae fidei contractus est. Cap. 118. n.3. *Emptum ex pecunia mea non est meum, sed ementis.* 123.1. *Et quid in pupillo.* 123.3.6. *Et in milite.* 132.4.7. *Quae seruare debeant Curiales in venditionibus praediorum.* 130.1. *Curiales cur vendere olim prohiberentur.* 130.9. *Qua actione utatur, qui coactus vendidit.* 132.3. *In actione ex vendito quae venire possint.* 132.5.9.11. *Venditio vi facta a Pratore rata non habetur.* 132.12. *Venditor, qui iurat, non contrauenturum se, duo iurat.* 133.3. *Et quae sit obligatio talis iuramenti.* 134.3.

Episcopus.

Bona patrimonialia quo iure maneant penes Regularem Episcopum. Cap. 128. n.3. *Et quando ea sibi vindicet.* 128. n.4. *Et quid, si ad nouam Ecclesiam demigret.* 128.5. *Et an pie dispensari possint in prauidicium Ecclesiae Episcopalis.* 128.6. *Episcopi, & Vicarii tribunal vnum.* 137.7. *Episcopus quis superior, cum de ordinando Clerico agitur.* 180.3. *Sententia interdicti, & suspensionis non afficit Episcopos, nisi exprimantur.* 184.1.5. *Et cur.* 184.2. *Et an id in generali sententia excommunicationis.*

184.3. *Et quid de suspensione a beneficio.* 184.4.6. *Episcopus, & Capitulum vnum corpus sunt.* 273.4.

Error.

Error nominis quando excuset. Ca. 267. n.2.7. *Item demonstrationis.* 269.2. *Et facti.* 267.3. *Iuris non excusat.* 268.4. *Erras consentire non videtur.* 279.2. *Quod ab errore est, nec rationabile esse, nec legitime praescriptum potest.* 279.3. *Quod per errorem recepta consuetudinis sit, comperto errore non retractatur.* 281.2.

Exceptio.

Exceptio est actionis exclusio. Cap. 197. n.2. *Intentionis, seu facti, quae.* 197.6. *Aduersus leges an valeat.* 221.1.

Excommunicatus.

Relegatus an bene cum excommunicato conferatur. Cap. 45. n.1. *Clericus excommunicatus ipso iure fructus beneficii perdit.* 46.3. *Et cur.* 46.4.

Etymus.

Deriuandi modus Stoicorum a grammatical ratione diuersus. Cap. 6. n.1.

Factum.

Qua facti sunt non se mutuo tollunt, sed elidunt. Cap. 298. n.3. *Factum insigne Aurelii Episcopi.* Carthag. 299.1.

Fama.

Fama res est valde preciosa. Cap. 116. n.3. *Sed nummario precio aestimabilis.* 116.4. *Restituendaque est cum dispendio fame.* 116.5.

Feudum.

Feudem an contractus nominatus. Cap. 31. n.3.

Fideiussor.

Silentium fideiussoris pro consensu, & quando. Cap. 56. n.1. *Fideiussio sola nititur verborum obligatione.* 56.2. *Naturali obligationi accedere fideiussor potest.* 212.1.

INDEX

Fides.

Infidelis parum abest a periuro. Cap. 117. n. 8. Non refert, si, in fide, dicatur, aut, per fidem. 209. 5. Aut si hac p. oferens sit nobilis, vel ignobilis. 209. 6. Aut si contactus accedat his rei sacra, vel minus. 209. 7. Fides ex vero quid, & unde dicta. 209. 8. Fides Christi an proprie dicatur fides. 209. 9. Fidei, & Iuramenti discrimin. est. 209. 10.

Finis.

Finalis causa qua. Cap. 225. n. 2. Ex fine summuntur regule agendorum. 225. 3.

Fiscus.

Fiscus in dubio priuatorum Iure vititur. Cap. 126. n. 1. Et an contineatur appellatio- ne persona, vel hominis. 126. 3. Creditori- bus supra vires nō obligatur. 126. 5. Quā- do nō verus successor, sed anomalus. 126. 6. Quādo teneatur Inuētarij lege. 126. 8. Fi- scus priuatorū Iure vititur. 163. 1. In dubio contra fiscum, & quando. 163. 2. Fiscus ex triplici causa agere cum priuato potest. 163. 6. Causæ fisco æquiparatæ. 163. 14.

Fœmina.

Fœminæ an, & quando adoptare possint. Cap. 226. n. 1. & 3. Et numquid adoptiuis suis pupillariter substituunt. 226. 2. Fœmi- na familiæ suæ nomen conseruare nō potest. 226. 5.

Fornicatio.

Fornicationis malitia vnde. Cap. 109. n. 6.

Forus.

In foro conscientie spectatur sola veri- tas. cap. 127. n. 2. 237. n. 1.

Fructus.

Debitor an, & quando teneatur fructus, qui vno anno deficiunt, annorum sequentiū vbertate compensare. Cap. 17. n. 1. Hinc re- solutio practica questionis de Cappa, quam nouus Canonicus dare tenetur ex primis fructibus. 17. 2. Fructus bona fide consum-

ptus non restituitur. 91. 2.

Furiosus.

Furiosus dormienti similis. cap. 75. n. 3.

Furtum.

Furti malitia vnde sit. cap. 109. nu. 4. Qui necessitate pressus furtum facit, dupli- citer excusatur. 109. n. 9. An rei minimæ furtum sit. 109. 10.

Genus. Gens.

Generis, & gentis differentia. cap. 19. n. 3. Vxor aslimatur ex genere viri sui. 19. 5. Geni per speciem derogatur. 252. 1. Genus in Iure quasi regula. 252. 2.

Gymnasia, eorumque laudes.

Gymnasium Patavinum. cap. 300. n. 8. Bononiense. 300. 12. Pisannum. 300. 16.

Habitus.

Habitus ex actibus frequentatis fit. cap. 286. n. 2.

Hæres.

Non probatur hæres, qui non scripto, sed coniectura talis est. cap. 94. n. 1. Aliud proferrî nomen hæredis, aliud probari. 94. 2. Institutio hæredis alterius arbitrio com- missa vitiosa est. 110. 1. Et an valeat ex Iure canonis, vel quando. 110. 2. Hæres quasi heras. 110. 7. An ita valeat institu- tio. Titius hereditatis meæ Dominus esto 110. 8. Hæres, & bonorum possessoris di- scrimen. 142. 7.

Hæreticus.

Hæreticus bona non dimittit sine faëlo, & iussione Iudicis. cap. 46. n. 1. Et cur. 46. 2. Et de eadem re plenus. 238. 1. 2.

Homicidium.

Homicidij malitia vnde. cap. 109. nu. 5. An occidere innoxium fas sit, vt inde famē expleamus. 109. 7.

Ieiunium.

Finis ieiunij quis. cap. 225. n. 4.

Ignorantia.

Quæ sunt facti ignorari creduntur. cap. 269.

VERBORVM.

269. n. 3. Naturalis iuris ignorantia nulli prodest. 270. 3.

Infortiatum.

De Infortiatum nomenclatione. cap. 37. num. 5.

Inimicitia.

Inimici nomen explicatum. cap. 43. n. 2.

Instrumentum.

Ordo instrumenti consiciendi, & modus. Cap. 138. n. 1. Imperatoris nomen cur instrumentis praepositur. 138. 2.

Interesse.

Interesse probatur Iuramento in litem. Cap. 171. n. 3.

Interpres.

Verus Iuris Interpres. Cap. 2. n. 5. Obsecra legis interpres quis. 3. 3.

Inuentarium.

Tupillus omittre inuentarium non debet. Cap. 125. n. 1. Nec miles, aut alias quilibet. 125. 2. Inuentarij lex an ex aequitate naturae sit. 125. 3. Inuentarij lex cur inuenta. 125. 5. Princeps an Inuentarij lege teneatur. 126. 2. Lex inuentarij praesumptione n. citur. 127. 1. Haeres omisso inuentario cur teneatur vltra vires. 127. 3.

Iudaeus.

Iudaeis an licet generari. Cap. 158. n. 1. Et an excommunicari aliquo modo possint. 158. 2. Ecclesia quae potestas in Iudaos. 158. 3. Iudaeus quomodo excommunicetur. 159. 1.

Iudex. Iudicens Iudicium. Iurisdictio.

Nemo in sua, suorum ve causa idoneus Iudex. cap. 14. 1. & 6. Nisi in primatis negotijs. 14. 2. & 5. Et quae ista sint. 14. 4. Iudicentis, & Iudicis differentia. 14. 3. Recuperatores, &c. qui. 20. 2. Separatio ibori quale Iudicium faciat. 39. 1. Andetur Iudicium vere mistum e criminali, & civili. 39. 2. Iudicium ante contestationem non est. 49. 1. Est enim actus collationis.

49. 2. Aliud Iudicium, aliud lis. 49. 4. Controversia p. episc. qua. 49. 5. Iudicij datio quare olim fieret. 51. 2. Iudicis officium quando competat 60. 3. Prorogatur Iudex etiam ignorans. 62. 3. Et solo priuatorum consensu. 62. 1. Praetor non iudicat, sed ius dicit. 62. 4. Contestatio Iurisditionem non facit, sed praestitit. 62. 7. Aliud Iudicium aliud Iurisdictio. 62. 8. Ordinarius sententiam delegati exequitur, licet iniustam. 90. 1. Et quando exequi delegatus sententiam suam possit. 90. 2. Iudicium non est sine contestatione, & quae illa sit. 103. 1. Iudicium quid. 103. 2. Iudicium absque vero Accusatore quasi mutilum. 103. 4. Fieri in Iudicio quid olim diceretur. 105. 2. An Iudicium a prima in ius vocatione incipiat. 105. Definitio Iudicij. 106. 3. Soluens cum precepto Iudicis tutus est. 130. 5. Si Iudex incipiens errore aditur, inualidum Iudicium est. 137. 3. Iudicis dati quae potestas. 137. 9. Iudex an possit agenti tempus praestituere. 201. 3. In Iudicij quasi contrahitur. 201. 6. In delegatione eligitur industria personae. 250. 9. Iudex quo pacto se esse reuocatum scire debeat. 256. 6. Quasi dominium habere videtur suae Iurisditionis. 271. 1. Nemo in sua causa. 271. 4. An sibi ius dicere videatur, si de sua Iurisditione contendat. 271. 5. Iniuriam sibi factam vlcisci debet, & cur. 270. 6. Firmitus est Iudicium, quod plurimorum sententis confirmatur. 273. 5.

Iuramentum Periuirium.

Iuramentum ex Cyno quid. Cap. 204. n. 1. Cum oratione confertur. 204. 2. Interior Deo facta pollicitatio interiori Iuramento firmatur. 204. 3. Iuramentum an valeat, si verba iurantis percepta non sunt. 204. 4. Iuramentum duplex, & quid utrumque sit. 204. 5. Finis Iuramenti. 204. 6. Maligne periuirus quis. 204. 7. Artificiali Iuramenti ratio. 205. 1. Iuramentum semel praestitum

b 4 situm

INDEX

litum non augetur, nec minuitur ultra ef-
fectum suum naturalem. 206. 2. Nihil aliud
est, quā probatio. 206. 4. Qui per Demones
iurat, nec deinceps seruat, bis peccat. 207.
1. Iuramentum per falsos Deos quo pacto
obliget. 207. 2. Infidelis, qui per Deum suū
iurat, & ad fidem venit, an teneatur Iura-
mento. 207. 3. An peccet is, qui Iuramen-
tum recipit a fidei per falsos Deos. 207. 4.
Periurij nomen pro quolibet iurandi abusu.
207. 5. Iuramentum per lapidem. 208. 1.
& quando valeat. 208. 3. Periurij nomen
varie acceptum. 208. 2. Iuramentum testi-
monium est fidei. 208. 4. Iuramentum quid.
210. 1. Iuramentum in intellectu. 210. 2.
Neque indiget verbis. 210. 3. Episcopus,
& presbiter quomodo iurent. 210. 4. 5. Ta-
ctus scriptura in quibus, aut quando requi-
ratur. 210. 6. Solemnis iuramenti bona.
210. 10. Iuramentum olim accessionis vice
211. 1. Quod deinceps secus. 211. 2. Iura-
mento promissorio inest assertorium. 211. 3.
Iuramentum nil aliud, quā probatio. 211.
4. Et cur valeat de Vsuris soluendis. 211.
5. 7. Cum peccato praestitum quando serua-
ri oporteat. 211. 6. Iuramentum olim quasi
accessio. 212. 2. Ex iuramento obligatio cui
acquiratur. 212. 4. Iuramentum est testi-
monium. 212. 5. Et species probationi. 212.
6. Quo pacto Vsurarius Creditor Iuramenti
vinculum laxare dicatur. 213. 2. Iuramen-
tum olim accessionis vice. 214. 2. Quo sen-
su dicatur actus Iure iurando firmari. 214.
4. Iuramentum de genere est probationis.
214. 5. Promissorium non est sine asserto-
rio. 214. 6. Olim accessionis vice. 215.
1. Non est de genere obligationis. 217. 1.
Accumulat forum foro. 218. 2. Subiacet
gratiae Principis. 218. 4. Non valet, si vel
publice nocet, vel priuatim alteri. 218. 5.
Irritatur dolo. 219. 1. Nutritium pecca-
ti non obligat. 219. 4. Seruari debeat ne ab

eo, qui cum peccato iurat. 219. 5. Non
porrigitur ad incogitata. 219. 9.

Iurisconsultus. Iurisprudencia.

Quae Iurisconsultum scire oporteat. Cap.
300. n. 18. Regina artium Iurisprudencia
hodie pedisse qua. 300. 19.

Ius.

Publicum ius quod. c. 1. n. 1. 3. Species
eiusdem. 1. 2. Omissum in Instit. & chr. 1.
7. De publico, & privato Iure nostrorum
placita. 1. 8. Ius posterius Instituta, & quo-
modo. 6. 2. Iurisprudencia per hyperb. defi-
nita ab Vlp. 6. 4. Definitio Iuris natura. 8.
1. Ius natura vnum, recta ratio. 8. 2. Dug
natura in homine. 8. 3. Communia cum bru-
tis duplicia. 8. 4. Ius natura bifariam capi-
tur, & de gentium Iure. 8. 5. Historia Iu-
ris ex Pomp. 9. 1. Rigor Iuris Civilis Rom.
Pontificibus improbat, & quando. 23.
1. Ius Civile stare debet, ubi non reperitur
emendatum a Iure Can. 23. 4. Esse a Iure
gentium, & Iurisc. differunt. 26. 4. Quae
Iuris Civilis sunt in Ius gent. saepe commu-
tantur. 26. 6. Iurisc. quid esse dicatur. 27.
5. Civilis iuris ut aliquid sit, quae requira-
tur. 27. 6. De Romano Iure quando per e-
minentiam intelligere opus sit. 50. 3. Iuris,
& facti esse quae dicantur. 70. 2. 3. Ius sine
facto aliquo nostro non amittimus. 79. 6.
Ius non est multiplicabile, & quo sensu. 79.
7. Ius Civile quid. 81. 6. Et an differat spe-
cie a Iure natura. 81. 7. Mutatio quomodo
fiat in Iure naturali. 101. 2. Rationes natu-
rales dissidere possunt inter se. 101. 3. Ius
Civile obligare Ecclesiam an possit, & qua-
do. 115. 4. A Iure veteri parce recedendum.
136. 2. Ius Civile olim confusum. 145. 1.
Ius scriptum quasi praescriptum. 188. 6. Ius
Civile minuere aliquid potest ex Iure natu-
rali, & quomodo. 192. 9. Quod quisque
Iuris in alterum statuerit, & c. 222. 1. Ius
commune, & Municipale quo differant.

V E R B O R U M.

224.4. Ius Civile quod. 234. 1. Et quando aut quomodo Principem legat. 234. 2. Ius nostrum finitum est, facta vero infinita. 240. 2. Ius commune omnium omnino videtur. 260. 2. Ius Civile causam peccati non exigit. 273. Iuris cause effectrices. 291. 6. Ius Canonicum, & Civile mutuo se refouent. 292. 6. Natura Ius immutabile, Cuius mutabile. 293. 3. Ut ipso Iure aliquid fiat, quid requiratur. 298. 6. 8.

Ius accrescendi.

Ius accrescendi unde sit. Cap. 104. n. 1. Accretionis causa qua. 104. 2. Accretio allusioni similis. 104. 3.

Ius patronatus.

Clericus bona fide presentatus non remouetur, postquam institutus est. Cap. 91. n. 1. An presentatio Clerici sit fructus, vel altus. 91. 3. 6. Ius patronatus quid. 91. 4. Iurispatronatus veri fructus. 91. 8. Ius patronatus Ecclesiasticum praescribi a Laicis potest. 284. 2.

Iustinianus. Tribonianus. Caius. Cæsar.

Tribuniani penes Iustinianum munia. Cap. 146. n. 4. Tribunianus ex quaestor appellatus. 146. 1. Cur Caium suum dixerit Iustinianus. 151. 2. Inter Iustinianum, & Mauritium quot anni. 166. 6. Iustinianus defensus, & commendatus. 300. 6.

Lætio.

Cur concessa lætio intra dimidiam fuerit cap. 57. n. 6. An, & qua lætio dolum in se habeat. 131. 3.

Legatum.

Legatum inducens viduitatem inutile est, & quomodo. cap. 29. n. 3. Quod alternatim concipitur, unum est, non plura. 133. 1. Sub conditione iurandi relictum non ualet, & cur. 133. 2. Cur intra annum peti non possit relictum pro viduitate. 141. 1. 4. Legatum mutatur, si ex officio fiat transmissus ad artificium, non contra. 153. 2. Si

legatus seruus artificium mutet, an legatum extinguatur. 154. 2. Condicio, si valet, legatum facit conditionale. 256. 4. Legatum acquiritur etiam ignoranti. 256. 5.

Legitimatio.

Legitimus per subsequens an legitime natus dici possit. cap. 15. n. 1. Mens disponentis pro legitime natis qua. 15. 2. Legitimi proprie legitimi an sint. 15. 4. Sequenti matrimonio spurus legitimatur. 16. 3. Idque operante lege per fictionem. 16. 4.

Lex.

Emendata l. placuit. C. de Iudic. cap. 5. n. 3. Finis legis commune bonum. 7. 1. Leges ad ea aptantur, quæ frequentius accidunt. 25. 1. Quod legis permisso sit, penam non meretur. 64. 3. Vnusquisque scire leges tenetur. 64. 5. De legibus iudicandum non est, sed iuxta leges. 70. 13. Signa legis generalis. 95. 1. Lex Civilis non valet, nisi ex reformatione nature. 101. 4. Legum obedientia a natura est. 101. 5. Lex appellatione moysis interdum appellata. 107. 8. Bisariam deficere legem dicimus. 108. 4. Lex ambigua non est lex. 108. 7. Necessitas non sentit legem. 109. 1. Lex possibilis esse debet. 116. 2. Legum correctio vitanda. 136. 3. Corrigitur lex, si corrigatur ratio legis. 141. 2. Lex perpetua est, edictum Prætoris annuum. 142. 1. Duæ leges contrariæ non possunt simul esse. 142. 2. Sex legum species, & gradus earum. 142. 5. Lex populi an per emanationem lex dicatur. 148. 8. Leges negligentibus non subueniunt. 160. 4. Deuteron. interpretatur lex secunda. 174. 1. Precepto legis addi quid, aut detrahi quod simpliciter intelligatur. 174. n. 3. Lex an ex eo dicta, quod liget. 174. 8. Iniusta lex non est lex. 177. 6. Lex penalis restringenda. 185. 5. Et de actu simplici non trahitur ad mixtum. 185. 5. Lex Regia qua, a quo, aut quando lata. 186. 2. Caducariis legibus Augusta non

INDEX

non tenetur, & cur. 187.2. An valeat lex sine scriptura. 183.1. Legis, & consuetudinis essentiale discrimen. 188.5. Lex quid possit absoluta potestate. 201. 8. quamvis dura seruari debet. 201. 9. Aperte iniqua non est lex. 201. 10. Scire leges vnusquisq; tenetur. 219.8. Lex quid. 220. 2. Lex generaliter constituitur. 220. 3. Salus populi suprema lex. 221. 3. Lex non iusta non est lex. 221. 4. Intentio legislatoris non inficit legem. 221. 5. Vera legis conditiones ex Isid. 222. 3. Vis legis in ratione. 225. Legis Papia Poppea ratio, & emendatio. 226. 7. Infirmatis legibus robur addere suprema est potestatis. 227. 1. Correcta legis prudentia valet in decisorijs. 227. 4. Legem deferri in argumentum quid. 227. 5. Legis virtus maior in casu primo, quam in simili. 227. 6. Lex sub genere est precepti. 228. 2. Et premitit Imperium efficax sui conditoris. 228. 3. Legis virtus quadruplex. 228. 4. Eiusdem materia triplex. 228. 5. Lex cur Meretriciu permittere debuerit. 228. 6. Aut contrahentibus, ut se inuicem decipiant. 228. 7. Lex domini immaculata. 228. 8. Legis nomen bifaria capitur. 229. 4. Prima ratio in legibus est voluntas s. 230. 1. Scire leges quid. 230. 2. Sententia legislatoris quibus explicetur. 230. 3. Legis vis duplex. 231. 3. Legis positiva virtus. 231. 7. Legum inscriptio nes quo consilio posite. 232. 6. Lex qualis esse debeat. 238. 5. 7. Legem generalem esse oportet. 240. 3. Et ut valeat, promulgari. 257. 6. Lex quamvis dura seruanda est. 258. 1. Legis conditiones quae. 273. 2. Lex quibus per se constituatur. 274. 2. Ratione consistere cur dicatur, aut quo sensu. 274. 4. Lex Ecclesiastica quasi immobile quid. 278. 2. Lex dignior consuetudine. 282. 1. Si deficiat, ad id, quod proximum est, recurritur. 282. 2. Eius ferenda pote-

tas penes quem. 283. 1. Lex semper loquitur. 283. 7. Vbi non recepta an valeat. 291. 1. Initio recipienda ab omnibus. 291. 2. Rationem habere debet. 292. 2. Legum laudes. 300. 20.

Liber.

Liber rationum valet in praiudicium scribentis. cap. 21. n. 1.

Libertas. Libertus. Liberta. Liberalitas. Liber.

Liberi homines an rerum appellatione censeantur. cap. 24. 5. Homo liber an, & quomodo vendicari possit. 24. 7. Libertina conditio imago est seruitutis. 97. 3. Libertas a Iure naturae. 101. 1. Liberta, quae patrono nupsit, alteri eo inuito nubere non potest. 139. 1. Nemo cogitur esse liberalis. 165. 2. Libertas an matrem, sororemue ducere uxorem queat. 189. 1. 4. Ronasci in Iure libertus dicitur, & cur. 270. 2. Libertus quod patrono debeat, aut liberis patroni. 299. 7.

Lis. Causa.

Lis quando inimicitiam facere praesumatur. cap. 43. n. 1. Lis coram quo olim contestaretur. 62. 5. Auocatio causae extraordinarij Iuris est, & cur. 248. 1.

Magistratus.

Magistratus Princeps est Ciuitatis. cap. 288. num. 6.

Mandatum.

Mandatum quarenda conditionis quale. cap. 152. n. 1. Mandati fines egredi non licet. 152. 2. Mandatum quandoque contrahitur aliena gratia. 170. 4. Mandatum debet esse gratuitum. 172. 2. Et voluntariu. 172. 3. Mandatum duplex. 172. 4. An de ratione Mandati sit esse voluntarium. 172. 5. Mandatorum fines diligenter custodiendi. 269. 5.

Mansum.

Mansum quid. cap. 282. n. 5.

Ma-

V E R B O R U M.

Maritus, & Vxor.

Tutor pupillam ducens non capit ex testamento vxoris. cap. 47. n. 1. Ipsa tamen capit ex testamento Mariti. 47. 2. Et quare o d i s c r i m i n i s . 47. 3. Donatū vero quasi inponitibus mulier non capit. 47. 4. 6. Et an ei dos restituenda sit. 47. 5. 7. Vxor in locum sui heredis. 92. 5. Mulier mortuo viro soluta est a lege Viri. 40. 1. 7. Vir lugere vxorem non tenetur. 141. 3. Vxor quasi sui heredis vice. 187. 3. Vxor Mariti bonare refulget. 187. 5. Indivisa vita consuetudo inter coniuges quæ. 203. 3. Bona Mariti tacite tenetur pro dote. 241. 4. Matrimonium. Nuptiæ. Consortium.

Matrimonium filii ignorante Patre de Iure Civili nullum est. cap. 16. n. 1. Contrahens matrimonium quomodo consentiat in copulam. 18. 5. Matrimonium cū adoptione bene collatum. 19. 6. Matrimonium quid. 92. 1. Matrimonium facere dicuntur duo, & quæ. 92. 2. Consensus nomine, in Matrimonio quid veniat. 92. 3. Consortium quid. 92. 4. Separandi conjugii formula. 92. 6. B. Maria quomodo consenserit in copulam. 100. 1. Pucentibus Virginitatem velle nubere peccatum est. 100. 2. An Virgo voverit ante Nuptias, vel non. 100. 3. Matrimony definitio. 106. 1. Matrimonium libera esse debeat. 140. 2. Lex nubentem puniens intra annum liberos, an iusta. 140. 6. Puna resens quo metu retrahere nubentem videatur. 140. 7. Inter sparsus promissio per an obligat. 140. 8. Consortii nomine quid veniat. 187. 4. Coniunctio quanta Matrimony. 187. 6. In quo contrahendo valci plurimum natura ius. 189. 5. Matrimonium quando perfici olim crederetur. 203. 1. Matrimonium a consensu. 203. 4. Matrimonium qua via possit irritari. 219. 10. 12.

Mercator. Argentarius.

Mercator edere non cogitur a lege. cap. 157. n. 1. Neque ex vi consuetudinis. 157. 2. Quisidem Mercatoris sequatur, qui mandati. 157. 3. Liber. Argentarius fidem habet a publico. 157. 4. 8. Non liber Mercatoris. 157. 5. Argentarius, & Mercator ab similes in pluribus. 157. 6. Argentarius qua actione teneatur. 157. 7. Et cur edere compellatur. 157. 9. Argentarius olim munus. 170. 2. Argentarius suscipere mandatum cogitur. 170. 7. Lucrum Argentarius rade 172. 1.

Meretrix.

Meretrici datum cur repetita possit? cap. 111. n. 1. Meretrix turpiter facit, sed non turpiter capit. 111. 2. 5. Vfus meretricij corporis sui natura venalis. 111. 4. Mercedem pacisci ex corpore sui est. 111. 6. Meretricium cur permissum. 111. 7. Turpiter an faciat, qui Meretrici dat. 111. 8. An occulta Meretrix, aliæ mulier licet capiat ex corpore. 111. 9.

Miles.

Observatio ad fauorem Militum. cap. 143. n. 1. Imperator Militem se nominat. 143. 2. Armorum, ac literarum prauentia controuertitur. 143. 8. Princeps cur se Militem scribat, non Doctorem. 143. 9. Miles privilegium habet, ne teneatur, nisi in quantum, &c. 182. 2. Et peremptoriam exceptionem obijcere post sententiam potest. 223. 1.

Modus.

Modus ad substantiam non pertinet rei. cap. 85. n. 2.

Monachus. Monasterium.

Monachus nec dominum habet, nec voluntatē. cap. 122. n. 1. Monachus acquirit Monasterio. 122. 2. Sed filios habens dicitur inter eos. 122. 3. Et numquid diuisio sit testamentum. 122. 4. Monachus an di-

INDEX

diuidendo agere quid valeat ultra prescri-
ptum legis. 122. 6. Facta professione succe-
dendi Ius Monasterio quaritur. 128. 1.
Monachorum generali appellatione Ab-
bas continetur. 185. 7.

Mors.

Moriendi uerbum uita ne, an morti
tribuendum. cap. 177. nu. 9. Potentior an
cessatio per obitum sit, quam per contra-
riam uoluntatem. 256. 2. Morte delegan-
tis re integra expirat Iurisdictio delegati.
256. 3.

Necessarium.

Necessarium non uno modo dicitur. cap.
14. n. 7.

Negligentia.

Negligens non est, qui scit, ius suum du-
rare. Cap. 202. n. 4.

Nobilitas.

Nobilitas ex duplici fonte cap. 19. n. 2.
Nomina, verba, dictiones, clausulae.

Infestus, quasi infestatus. cap. 44. nu. 3.
Dillio, uero, aduersatina. 44. 4. Verbi,
subtraho, quae potestas. 45. 2. Alternatiue
ratio. 60. 1. Stare quid. 65. 5. Verbi, simi-
liter, quae vis. 209. 4. De clausula, ipso fa-
cto, scribentium sententiae. 238. 3. Verbum,
statuimus, noui Iuris promulgatiuum. 263.
2. De clausula, si preces, &c. plura. 266.
1. Obtentum aliquid esse quo sensu intelli-
gatur. 280. 2. frequenter fieri quid dicatur.
286. 1. Et quid assidue. 287. 1. Et quid per-
petuo. 287. 5. Confirmari interdum dicitur,
quod firmum a se ipso. 289. 1. Copula, &
inter genus, & speciem declaratiua est.
292. 5. Receptum esse quid quo sensu ca-
piatur in Iure. 293. 2.

Notorium.

Notorium indiget declaratione Iudi-
cis. cap. 271. n. 2.

Obligatio.

Obligatio ex delicto realis est. cap. 18. n.

1. Obligatio Ius, & Iuris vinculum. 79. 2.
Obligatio quid. 155. 6. Naturalis obliga-
tio quando parere actionem possit. 199. 4.
Et an Iuris, vel facti sit. 298. 4.

Obreptio. Subreptio.

Obrepere Iurisconsultis quid. cap. 89.
n. 1. Et unde dictum. 89. 2. Et quid subre-
pere. 89. 3. Obreptio in sola forma quando
noceat. 261. 1. Error Iuris dolosam subre-
ptionem non facit. 261. 3. Dolosa obreptio-
nis cognitio penes quem. 262. 1. 6. Prae-
scriptio mendaciorum quid. 262. 3. Literae
secundo obreptae per obreptionem quomodo
vires assumant. 263. 3. De subreptione quis
cognoscat. 264. 6. Si obreptum Iudici fue-
rit, nihil agitur. 265. 3.

Officium. Artificium.

Officij nomen generale. cap. 153. nu. 1.
Officium Coci an sit de artificij genere. 153.
4. Officij, & artificij discrimen. 153. 5. Of-
ficium artificio mutatur, non contra. 153.
6. Officium non potest dici artificium, sed
contra utique. 154. 1. Artificium perenne
quoddam est, non sic officium. 154. 3. Of-
ficium sine artificio stare potest. 154. 4.
Nec supponit habitum in officario. 154. 5.
Secus in artificio. 154. 6. Officium suum
nulli debet esse damnosum. 165. 1. In officio
Iudicis non iuratur in litem. 171. 4.

Operę.

Filius patri debere operas non potest.
cap. 97. n. 1. Ius libertatis infringi non de-
bet obtentu operarum. 97. 2. Opera officia-
les, & artificiales quae. 97. 4. Seruus an
operas iurare possit, cum liber erit. 97. 5.
8. Liberto operas indicere fas est, sed non
mercedes operarum. 134. 1. Nisi alterna-
tim. 134. 2. Nec debere operas potest, nec
iurare, qui libertus non est. 212. 3.

Optio.

Optio ubi sublata, vel minus. cap. 136.
nu. 4.

Pa-

V E R B O R V M.

Pactū. Pollicitatio. Cōuentio. Stipulatio.

Nudum pactum quid. cap. 54. n. 1. Et quamuis nudum, causam habet tamen, & quo sensu. 54. 2. Pactum de non petendo nudum est. 54. 4. Subesse pactiōi causam quid. 54. 6. Pactum nudum non obligat, & cur. 54. 7. Pactorum vestimenta quae. 55. 1. Pactum nudum, an vestimento accepto desinat esse pactum. 55. 2. Nuda quae dicantur in Iure. 55. 3. Pacta legitima quae. 55. 4. Pactum vestitur implicita confessione. 56. 3. Pactum nudum Iure Ciuili non obligat. 57. 1. Et cur. 57. 3. 5. Qui nudum pactum non seruat, an infidelis. 57. 4. Pacto nudo debitum quo remedio exigatur. 58. 1. Prator pacta seruare quomodo intelligatur. 58. 2. Mendax an sit, qui promissum ex nudo pacto seruare desierit. 58. 3. Pollicitatio quid. 59. 1. Pactum non declinandae Iurisdictionis valet, licet nudum. 61. 1. Et cur. 61. 2. Pactum nudum prorogandae Iurisdictionis an valeat, & quando. 61. 5. Pactum prorogatum firmatur additione Iudicis. 62. 1. Pactum prorogatum an retractari non aliter debeat, quam soluto, eo quod interest. 64. 1. Pactum nudum non obligat, & cur. 64. 4. Pactum prorogatum quod seruare recusat, an doli actione teneatur. 64. 6. Conuentionum bona fidei ratio communis. 99. 4. Lex Ciuilis quomodo nuda pactiōi detrahere potuerit. 199. 1. Pactio per cōsensum desinitur. 201. 7. Ius publicum priuatorum pactis non mutatur. 202. 3. Pactum pacto eliditur. 297. 1. De petendo an resolutiuum pacti de non petendo. 297. 2. De non petendo an resolutiuum praexistens contractus. 297. 3. Nō agendi de iniuria totam obligationem subuertit. 297. 4. In stipulationibus ius continetur, in pactis factum, quod explicatur. 297. 5. Pactum pacto vt tollatur ipso Iure, quae requirantur. 297. 6. Non petendi an

precedentem conventionem perimat ipso Iure. 298. 1. Iustum pactum quid. 298. 2. Pactum pacto quando tollatur ipso Iure. 298. 5. Non petendi an pasciscētem obliget naturaliter. 298. 7.

Pariatio.

Pariatio quid, & quis Pariator, aut reliquator. Cap. 135. n. 2. Pariationis proprium. 134. 5. **Partus.**

Septimestris partus perfectus. cap. 132. n. 1. Natura certos menses pregnantis non fecit, quibus pareret. 13. 2. Cur de septimestri plus, quam de alijs quasitum. 13. 3. De octimestri partu disputatur. 13. 4.

Patauium.

Patauina Urbis Encomia, ac viri celebres. cap. 300. n. 8. De nouo Pataue nomine lusus. 300. 9. **Pater, & Filius.**

Obedientia Patris a quo Iure. cap. 11. n. 1. Item liberorum educatio. 11. 2. Amor parentis in filio supernaturalis est. 11. 3. A natura omnes liberi aequales. 15. 3. In filius filius vnde asmetur. 16. 2. Filius nam, de aduentitijs nullo Iure testatur. 23. 3. Quos filii ab vtero expectari possint. 25. 3. Filius-fa. de aduentitijs nullo iure testatur. 110. 3.

Patria.

Obedientia Patriae, a quo Iure. Cap. 10. n. 1. Officium Ciuis erga Patriam. 10. 2. Parenti ne, an Patria parendum plus sit. 10. 3. Parentibus Patriam cur postposita. rit Pomp. 10. 4. **Patrimonium.**

Patrimonialia Clericorum Ecclesiae obligantur pro administratione. Cap. 241. 3. Clericus an sortiatu forum in patrimonialibus. 241. 5. Clericorum, atque Ecclesiarum bona saepius diuerso Iure censentur. 241. 7. Patrimonialia Clericorum pure temporalia sunt. 241. 8. Et quem respectum habeant ad Clericum. 241.

Patronus.

Ius patronatus adnexum dicitur spirituali

INDEX

inali rei. cap. 38. n. 1. & 4. Inchoare quid in Patrono presentante. 38. 2. Et qua ratione spiritualis inchoatio illa sit. 38. 3. Patroni eadem reuerentia, quæ parentis. 270. 1.

Paupertas.

Mulierem turpem non excusat paupertas. Cap. 109. 2.

Peccatum.

Necessitas a peccato quando excuset. Cap. 109. n. 8.

Pecunia.

Pecunia nõ estimatur, sed estimat. Cap. 37. n. 3.

Persona.

Personæ sub aspectu duplici. cap. 24. n. 3. Ratio personæ semper præcipua. 254. 1.

Pœna.

Principium pœnæ extra nos. cap. 18. n. 2. Pœna legis incurritur ipso Iure. 127. 4. Vbi pœna est; illic non est libertas. 140. 3. Pœna talionis quando, aut quibus infligenda. 144. 3. Et cur in usu esse desierit. 144. 4. Et an iusta sit. 144. 5. Qui seruum Reip. sollicitauerit, vel abduxerit, qua pœna teneatur. 159. 2. Et quid, si non conueniat pœna legis. 159. 3. Extra ordinem pœna interdum grauior. 159. 4. Pœna quæ non deceat seruiles personas. 159. 5.

Pœna, quæ ipso Iure incurri iubetur, intelligitur præuia declaratione. Cap. 262. 7. Vt in emphyteosi, & feudo. 262. 8. In Ciuitate sepelientis quæ olim pœna. 294. 1.

Politianum.

Politianæ Urbis viri celebres. cap. 300. n. 26. Descriptio, & laudes. 300. 27. Vina. 300. 28. Palus. 300. 29. Nomen. 300. 30.

Pontifex.

Præcepta Pontificis Iudæorum an veræ leges. Cap. 174. n. 7. Romanus Pont. quibus ex causis iudicari possit, & puniri. 175. 1. 4. Et an possit in hæresim labi. 175. 2. Põtifex schismaticus est dubius Papa. 175. 3. Po-

testas papa à Iure diuino. 176. 2. Einsq. iudicium reseruatum Deo. 176. 3. Pontifex sibi arbitrum statuere potest. 176. 5. Petrus sibi successorem elegit. 177. 2. Electio Pontificis totius Ecclesiæ est. 177. 3. Põtifex an cuilibet resignare Papatum queat. 177. 8. Legem Civilem quando irritare Pontifex soleat. 214. 3.

Populus. Plebs.

Populus, & plebs quo differat. Cap. 224. n. 5. Salus populi suprema lex. 235. 5. Laos græce quid. 236. 3. Populus semper præses semper idem. 277. 2. Frequens quando dicitur. 286. 3. Et quando capax legislatiue potestatis. 290. 2.

Positio.

Positiones Iure Pontificio inuenta. Cap. 160. n. 3.

Possessio.

Tradere est possessionem dare. Cap. 35. n. 2. Interrogari cur non possit reus; quo titulo possideat. 41. 1. Possessor interdum de suo Iure, & titulo docere iubetur. 41. 4. Possessio à sedibus. 65. 1. Quasi sessionis positio. 65. 2. Possessio à pedibus, & à sedibus. 65. 3. Qui mores incipientium possidere olim. 65. 4. De origine possessionis imaginatio Vaconij. 66. 1. Possessio olim confundebatur cū dominio. 66. 6. Et quando seiuncta ab eo fuerit. 66. 7. 9. Possessio detentio, incubatio, insistetia, vsus. 67. 1. Qualis vsus possessio sit. 67. 2. Possessio sæper ad dominium collimauit. 67. 3. Possessionis cū proprietate nexus monstratur. 67. 5. Colonus non possidet. 67. 6. Nec creditor pignus. 67. 7. Minus fructuarius, vel alij quidã. 67. 8. Possessor abusive quis. 67. 10. Ad rationem veræ possessionis quid exigatur. 67. 11. A Marito donatum mulier vere possidet, & cur. 67. 12. Possessionis definitio. 67. 13. Sequester possessionis vere possidet. 68. 1. Nec tamẽ affectum Domini habet. 68. 2. Possessio conuentionalis,

scu

VERBORUM.

seu irregularis. 68. 3. Qui possidet totum implet. 69. 1. Possessio facti est, & Iuris. 70. 1. 11. Fictiones à legibus possessio recipit. 70. 4. Possessio olim cū dominio confundebatur, hodie, quid. 70. 5. Possessio quasi domini currit. 70. 6. Et plurimū ex Iure mutatur. 70. 7. Nec tantū corporis, sed et Iuris est. 70. 8. Possessionis causa postliminō nō cōtimetur. 70. 9. Possessionis ratio duplex. 70. 10. Natura possessionis cur inflexa à Iure. 70. 10. Possessio meri facti nō est. 71. 1. Furiosus, & pupillus an possint incipere possidere. 71. 2. Sine animo possessio non acquiritur. 71. 4. Cur incipiat pupillus absque tutore possidere. 71. 5. 11. Alienare pupillus possessionem non potest, & cur. 71. 6. 8. Potest tamen corpore desinere possidere. 71. 10. 12. Pro possessore possidere quis dicatur. 72. 3. Iniustus possessor cōservatur à Iure. 72. 4. An valeat donatio possessionis inter virum, & uxore. 72. 2. 5. Et inter eos donatum quomodo possideatur. 72. 6. Pupillus quādo incipiat posse possidere. 73. 1. Et quid si infans. 73. 2. Solo corpore non amittitur possessio. 74. 2. Sed solo animo utique. 74. 3. Tenere, & possidere quid. 74. 4. Furiosus, dormiens, & ebrius an incipiat possidere. 74. 5. Possessio cur solo animo amittatur. 74. 6. Et quo sensu requiratur amissioni corpus, & animus. 74. 7. Vi deiectus possessionem quomodo amittat. 74. 9. Furiosus non desinit possidere. 75. 1. Et cur. 75. 2. Obliviosus possessione cadit. 75. 4. Veruntamē si vere obliviosus. 75. 5. Interest, per nos ipsos possideamus, an per alios. 76. 1. Coloni deiectione possessio amittitur. 76. 2. Claustrina occupatio quatenus ignorantī praeiudicet. 76. 3. Corpore, & animo quaesita possessio quomodo amittatur. 76. 4. Coloni corpus quasi domini est, & instrumentum possessionis. 76. 5. 6. Non tamē Coloni animus, & cur. 76. 7. Res mobiles quatenus

possideri videantur. 77. 1. Et cur dissimilis causa seruorum. 76. 2. Aberratis pecudis, ac serui discriminē in causa possessionis. 77. 4. Serui fugitiui p ssepsio interdum amittitur. 77. 5. Possessio ius insistendi rei. 79. 1. Ety-mus possessionis. 79. 3. Possessio cur Iuris dicatur esse. 79. 5. Possessio Iuris est, & corporis. 79. 5. Possessio multiplicabilis. 79. 8. Mulier rem à Marito donatam vere possidet. 79. 9. 12. Vi deiectus non possidet, & quae illi actio prodita. 79. 10. 11. Ratio verae possessionis. 80. 1. Possessio dicitur ini-r. 1. 80. 2. De dimissione possessionis scntētia. 81. 1. Possessio naturalis trifariam dicitur. 81. 2. Sicut genus triplex possessorum est. 81. 2. Iusta, & iniusta possessio quo differat. 81. 4. Una est possessio, non multiplex, & quomodo. 81. 5. Naturalis possessio quae. 82. 1. Et quae Civilis. 82. 2. Ratio possessionis apud Constant. 82. 4. Possessio solo animo retinetur. 82. 5. Possessio obligationi cōparata. 82. 7. Res mobiles quatenus possideantur. 83. 1. Naturalē possessionē nancisci quid penes Paul. 83. 2. Mobilium, atque immobilium rerū in possessione differentia. 83. 3. Duo in solidū an possideant, aut quādo. 84. 1. 5. Quatenus possideat, aut possidere videatur clādestinus occupator. 84. 2. Claustrini, & violenti possessoris discriminē. 84. 3. In possessione prima origo spectanda. 84. 4. Iniustae possessionis discriminē. 85. 1. Summa possessionis penes Paulū quae. 85. 3. Possint ne duo possidere in solidum. 85. 4. Possessor verus totum implet. 85. 5. Genera possessionum quot, aut quae. 85. 6. An in solidum possidere duo possint, alter iuste, alter iniuste. 86. 1. Et nū re ipsa, vel opinione, aut spe. 86. 2. Naturaliter qui possidere videatur. 87. 1. Colonus possidens, seu detinēs interdictum non habet, & cur. 87. 2. Possidere aliud, aliud detinere. 87. 3. Simpliciter detetori cur interdū interdictū detur. 87. 5. Qui

INDEX

Qui precario possidet fructuario, colono, atque inquilino similis. 88. 1. Et quando possident, vel minus. 88. 2. 5. Directus a possessione an, & quo pacto videatur providere. 88. 4. Qualis qualis possessio. 88. 6. Duo in solidum quando possidere intelliguntur. 88. 7. Qui iure familiaritatis amici fundum ingreditur, non possidet. 165. 3. Nec laicus rem spirituales. 184. 5.

Potestas.

Vnusquisque potest alterius potestati se submittere. cap. 176. n. 1. In Iudicio perfectio potestas gemina. 176. 4.

Præceptum.

Divinorum præceptorum dispensator solus Deus. cap. 109. n. 3. Præceptum Adæ factum veram ne habuerit rationem legis. 220. 1. Lex est præceptum. 220. 5. Et an differat a præcepto. 220. 7.

Prætor.

Prætoris in edicendo potestas. cap. 142. n. 3. An operari aliquid possit ipso iure suo. 142. 6. Quatenus emendare legem possit. 142. 11. Prætores interdum per se ipsos agere soliti, interdum per formulis. 171. 1. Non indicabant, sed ius dicebant. 171. 2. Prætor de sua Iurisdictione cognoscit. 271. 3.

Precarium.

Natura precarii quæ. cap. 8. n. 3.

Precium.

Præcium triplex. cap. 99. n. 3. Præcia minuuntur Iudicis officio. 132. 2.

Princeps. Rex. Tyrannus. Augusta.

Princeps si hereditatem adierit, obligatur. cap. 155. n. 1. Actionem paritur. 155. 2. Sui lege solutus est. 155. 4. Contrahendo legem condit. 155. 5. A propria lege dirigitur. 155. 7. Actionem patitur sine coactione. 155. 8. Duplex potestas in Principe. 173. 1. Tyranno voluptas proposita, Regi honestas. 173. 2. Absoluta potest in Principe quæ. 173. 3. Princeps sue legi quo mo-

do obnoxius. 173. 4. Omnia esse Principis quo sensu dictum. 173. 5. Princeps ius alteri quæsitum auferre quando possit. 177. 4. Et quando ex potestate absoluta agere. 177. 5. Princeps legibus solutus est. 186. 1. Caesar cur Dictator appellari maluerit, quam Princeps. 186. 4. Augusta suæ Princeps quæ non communice. 187. 1. Princeps supra legem est. 188. 2. Princeps laicus an, & quo pacto relaxare Iuramentum possit. 218. 1. 3. Princeps condonare ius non potest priuati hominis. 219. 7. Indultum Principis an stare possit in dubio, si tertio præiudicet. 221. 2. Princeps cur legibus solutus. 231. 1. Et numquid aliqua ratione teneatur sua lege. 231. 2. 4. 6. Et an peccare videatur, si propriam legem non seruet. 231. 5. An solis penalijs legibus eximatur. 232. 1. 3. Legum solemnibus liber est. 232. 4. 233. 1. Augusta an legibus soluta. 232. 5. 233. 4. Princeps adoptionem non iure facta confirmat. 233. 2. Supra leges est. 233. 3. Legibus Principem alligari non decet, & quibus. 233. 5. Princeps an præscriptionis lege teneatur. 234. 7. Princeps non tollit ea, quæ sunt iuris naturæ. 250. 3. Et an recusationem suspecti Iudicis. 250. 4. 12. In Principe duplex potestas. 250. 6. Et in quantum præiudicet Iuri Naturæ. 250. 7. Et an exprimere causam debeat sublata appellationis. 250. 5. Limitare potest generale indultum. 258. 3. 5. Ignorare non creditur ius commune. 260. 1. Si liberam testamenti factionem concedit, quid tribuere videatur. 260. 3. Quando videatur consuetudini assentiri. 276. 7.

Priuilegium.

Priuilegium personale cum persona desinit. cap. 52. n. 3. Et an fauorabile, vel odiosum quid. 52. 4. Priuilegium æstimatur ex intentione largientis. 53. 1. Et ex obiecto proximo voluntatis. 53. 2. Priuilegium in alio-

alterius grauamen nō dilatatur. 64. 2. Priuilegium non extenditur. 96. 3. 242. 2. Nisi a principe concedente. 96. 4. Priuilegiū metiendum ex mente concedentis. 121. 1. Priuilegia arctantur de idoneitate. 121. 3. Indulta contra rationem legis non extenduntur. 122. 7. Modus priuilegiū in estimatione est Principis. 123. 9. Priuilegium exhiberi in ea sola parte potest, quæ controuertitur. 161. n. 1. Priuilegium in Iure quid, & qui Priuilegiariū. 186. 3. 5. Priuilegium quid. 247. 1. 3. Priuilegium constitutio est personalis. 247. 2. Priuilegium præter Ius. 247. 4. Quin & secundum Ius. 247. 5. Priuilegium operari aliquid debet. 247. 6. Et quid conferre videatur, si secundū Ius est. 247. 7. Et quid addat cōmuni cōcessionis legis. 247. 8. Et quib' nominibus appellari soleat. 249. 3. Et cur odiosū sit. 249. 4. Priuilegiū odii, vel fauor unde deprehendantur. 249. 5. Priuilegium quādo extendi debeat, aut restringi. 254. 3. Non datur inuito. 257. 3. In facto consistit. 258. 1. Et accipi ita debet, ut alteri nō præiudicet. 258. 2. 259. 1. Qui pretendit exemptum se ab Episcopo exhibere priuilegium debet. 271. 2.

Probatio. Præsumptio. Testis.

Aëtoris munus est probare. cap. 41. n. 2. Probatio an & quibus differat ab argumento. 93. 1. 3. 4. 5. Præsumptio an uere, & proprie probatio. 93. 2. Probatio quid. 93. 4. Præsumptio Iuris probatio est. 93. 6. Item hominis. 93. 7. Testium inductio quādoque inutilis. 93. 8. Præsumpta testatoris voluntas manifesta dicitur. 94. 3. An sollemnia præsumantur. 120. 1. Actus eius voluntate gestus præsumitur, cuius utilitatem præcipue respicit. 120. 7. In foro animæ excluduntur præsumptiones. 219. 2. Præsumptio præsuppositionis, vel facti quæ. 219. 3. Et quæ definitionis, vel moralis periculi. 219. 13. 237. 7. 8. Præsumptio

237. 2. Super quid præsupptō lex statuit quæsi cōperto. 237. 3. Duplex causa præsupptionis. 237. 6. Probationes fiunt Iudici. 262. 2.

Procurator.

Procurator ante litem contestatā libere reuocatur. cap. 63. n. 4.

Professio.

Professio ante tempus facta irrita est. Cap. 237. n. 4. 9.

Professores laudati, aut notati.

Cinus reprehensus ignorantia, & imprudentia ab Abb. Cap. 264. 3. Professorum Pisani Lycei laudes. 300. 4. 13. 14. 15. Et aliorum alibi profectum. 40. 300. 10. 11. Et duorum Medicorum insigniū. 300. 24. Politiani scriptores æternæ memoriæ viri. 300. 16. De Abb. Fely. Dec. & alijs similibus iudicium. 300. 21. Transalpinorum Interpretum notabilis industria. 300. 22. Professorum immunitas. 300. 23.

Protestatio.

Protestatio in ijs non valet, quæ pendent a Iudice. Cap. 162. n. 3.

Protopalea.

Protopalea Cardinalis. cap. 102. 9. Palea decreti. ibid.

Pupillus.

Pupillus dormientis instar est. cap. 71. n. 3. Pro consumpta pecunia quæ actio pupillo detur. 124. 2. Pupilli bona quādo distrahi possint, & qua solemnitate. 265. 2.

Quæstio Quæstor.

Iurisconsultus non respondet quæstionibus facti. cap. 20. n. 1. Quæstio facti in arbitrio est iudicantis. 20. 4. Præsides cur de facto consulentibus non respondeant. 20. 3. Quæstoris prærogatiua olim. 146. 1. Cui penes Gallos Cæcellarius cōparatus. 146. 2. Quæstor Cædidatus quis. 146. 3. Latercula Quæstoris. 146. 5. Quæstor Urbani. 146. 6. Quæstor arariis. 146. 7. Quæstor Prouincialis. 146. 8. Quæstor Parricus. 146. 9.

c Ra.

I N D E X

Ratio.

Rationis nomine quid venire intelligatur. Cap. 170. n. 1. Dux rationes naturales sibi inuicem aduersari possunt. 273. 7. Non omnium, quæ a maioribus sunt constituta, &c. 274. 1. Receptum contra Iuris rationem non producit ad consequentias. 281. 3. Vbi eadem ratio, illic idem Ius. 282. 7.

Recusatio.

In causa recusationis non abstrahitur vniuersitas a singulis. cap. 29. n. 2.

Religio.

Magna est ratio, quæ pro Religione facit. Cap. 110. n. 4.

Remedium rescindendæ vendit.

Remedium rescindendæ venditionis. quale. Cap. 99. n. 5. Excessus in dimidia iusti precij signum est vel conditio, sine qua non. 129. 4. Vbi actorum fides interponitur, nulla est circumventionis querela. 130. 2. Remedio nouæ legis vbi, & quando locus. 130. Et numquid in venditione, quæ sub hasta fit. 130. 8. Remedium nouæ legis totum in rescissione est. 132. 1.

Renunciatio.

Generalis renunciatio an indebiti conditionem auferat. cap. 135. n. 1. Generalis non nocet aberranti. 135. 4. Renunciari iuri non potest, quod alterius odio statutum est. 202. 2. Legibus an renunciatur. 202. 6.

Res.

Rerum appellatione serui continentur. cap. 24. n. 1. Rei venditione certa res designanda. 24. 6. Appellatione rei venit tota. 139. 2. Inter alios acta alijs non præiudicant. 288. 5.

Rescriptum.

Rescriptum non incipit ab hærede. cap. 51. n. 1. Rescriptum Iuris corpore receptum generalis lex est. 95. 2. Rescripti quæ olim vis. 95. 3. Rescripta mutari solita. 95. 4. Re-

scripta generalia sunt, & quando secus?

223. 2. Rescriptum contra Ius elicium non valet. 246. 1. Et perenne esse debet. 246. 2. 6. Rescripto non paratur, si fuit in eo circumuentus Princeps. 246. 4. Rescripto an noceat præscriptio temporis. 246. 5. Si duo rescripta fuerint obtenta, quid Iuris. 246. 7. Rescripti nomen semper generale. 246. 8. Diuina iussio, priuilegium, beneficium, mandatum, quæ. 246. 9. Ex duobus rescriptis generalibus id præualeat, quod specificatum est. 253. 1. Et quid, si neutrius facta specificatio sit. 253. 2. Rescriptum speciale cur deroget generali. 254. 2. Qui rescriptum impetrauit, potest nolle vti, et cur? 256. 1. Omne rescriptum rationem habet priuilegij. 257. 2. Rescriptum lacerari potest ab impetrante. 257. 7. Rescriptum est lex. 257. 5. Contra Ius elicium refutandum. 260. 4. Debet intra annum exhiberi, & quando. 263. 1. Qui literas malitiose extorquet, commodum ex ijs nullum habet. 264. 1. Rescriptum stricti Iuris est. 267. 1. 4. In causa vacationis per resignationem non extenditur ad mortem. 267. 6. Non prorogatur. 268. 1. Præsumitur verum, donec, &c. 271. 1.

Restitutio. Redhibitio.

Restitutio priuationem præmittit. cap. 15. n. 5. Restituere qui non teneatur, aut damnum rescere. 116. 1. An qui certo sciens deminutum esse pretium frumenti vendit ignoranti, restituere teneatur. 118. 1. 4. Aut qui vendit, sciens, villiori pretio distraendas merces. 118. 2. Restitutio pro re modica non datur. 131. 7. Maioribus quando datur. 132. 4. Sub genere est rescissionis. 132. 7. Redhibitio quid, & qua actione petatur. 132. 10. Restitutio in integrum generali mandato non continetur, & cur. 178. 1. Vicarius Episcopi restituere in integrum potest. 178. 2. In delictis non succurritur.

Etia

Etati ob imprudentiam. 270.4.

Scandalum.

Scandalū facere quis dicatur. Cap. 113.

n.1. Scandalū quid. 113.2. Scandalum duplex. 113.3. Et quale genus peccati 113.4.

Scholaris. Studens.

Studium per annos nomina. Cap. 150.

n.1. Ab aduocatorum numero olim reiectus, qui legale studiorum tempus non impleuisset. 150.2. Scholaris excellentis ingenij numquam repellendus. 150.3. Cuiacij de hac re monitum. 150.4. Studentium deceptio grauis. 150.5. Et pro eadem Authoris admonitio. 150.6.

Scriptura. Pictura.

Scriptum non confert ad substantiam. cap. 5. n.2.

Pictura tabulam cur trahere possit. Cap.

112. n. 2. Scriptura prerogatiua. 112.3. Scriptura semper loquitur. 295.4.

Sententia. Laudum.

Interloqui Princeps quādo dicatur. cap.

48. n.1. Et quando de plano. 48.2. Sententia Principis an, & quādo valeat quasi lex. 48.3. Res iudicata ius facit inter partes. 130.6. Laudum inter socios qua actione rescindatur. 131.6. An due, vel tres sententia consuetudinem faciant. 287.3.6. Aliud sententia, aliud consuetudo. 287.4. Sententia Iudicis non constituit seruitutem, sed declarat. 289.2.

Seruus. Seruitus.

Seruus de his, quæ in seruitute promisit, manumissus non tenetur. cap. 22. n.3. Nisi promiserit, vt libertatem consequeretur. 22.4. De seruis idem iudicamus, ac de brutis. 24.2. Seruus acquirit domino, non sibi. 77.3. Cum seruis Iudicium non consistit. 78.1. Seruus de his, quæ in seruitute promisit, post manumissionem non tenetur. 97.6. Nisi promiserit in causa libertatis consequenda. 97.7. Seruitus rationem habuit

naturalem. 101.6.8. sicut et bellum. 101.

7. Seruitus & contra naturam est, & a natura. 101.9. Seruus letticiarius quis. 153.3. In quibus causis possit aduersus Dominum seruus interrogari. 167.1. Seruus de Iure Ciuili nihil est. 189.2. Seruus manumissus nouus homo est. 189.3. Seruus quanto tempore præscribatur. 200.1.

Solemnitas.

Leuis solemnitas omitti potest. cap. 138.

n.4. Omissio solemnitatis an irritum faciat Iuramentum. 210.8. Leuis solēnitatis defectus non vitiat. 210.9.

Status.

Status, regimen, & Resp. cap. 1. n.4.

Statutum.

Statuti nomen an Iuri ciuili cognitum. cap.

224. n.1. Statuēdi verbum generale. 224.2. Statutum quale ius. 224.3. An a pari ambulent statutis ligari, & forum sortiri. 241.6. 241.3. Imperialia statuta vim ubique obtinent suam. 294.2. Statutum Municipij non valet, nisi confirmatum a Principe. 294.3. Et abrogatur per sequentem legē generalem. 294.6. De humandis intra Urbem corporibus an rationem habere videatur. 294.7. An valeat, vt nouus Canonicus in rem Ecclesia, vel Sacrarij erogare aliquid debeat. 296.2.5. Statuti, & consuetudinis differentia quædam. 296.3.

Supplicatio.

In libello supplici quæ necessario exprimenda. Cap. 255.1. Qui supplicasse se dicat causam frustraturus non auditur. 255.2. Mendacium duplex in supplicante. 264.2. Eiusdē bona fides aliquādo excusat. 267.5.

Tempus.

Definitio temporis vnde. Cap. 276. n.1.

Longum, & diuturnum quid. 277.1. Vetus, & longeuum. 277.4. Quale spectandū in Simoniaca re. 296.4.

I N D E X

Testamentum. Voluntas.

Testamentum Pontificium cum Parocho; &c. cap. 23. n. 2. Captatoria voluntas. 110. 5. Si alterum Codicillis dispositum, alterum testamento sit, an altero alterum reuocetur. 252. 4.

Testis.

Qui testimonium dixit in causa criminis, quando suspectus; cap. 42. n. 3. Familia Empior, atque haeres cur testis esse non possit. 227. 3.

Thesaurus. Thesaurarius

Thesaurus quid; cap. 33. n. 1. De acquisitione Thesauri legum placita. 33. 3. Thesaurus beneficium dicitur Dei. 33. 6.

An directus dominus suum faciat, si Thesaurum inuenerit in loco Emphyteusis. 33. 8. Emphyteuta sibi thesaurum acquirit, & cur. 33. 5. Thesaurarii generales qui. 147. 2.

Transactio.

Ubi machinatio est doli, ibi transactio scinditur. cap. 131. n. 1. Non rescinditur ex instrumento nouiter reperto. 131. 8. Neque ob errorem calculi. 131. 9. Neque obtentu soluti indebiti. 131. 10.

Triticum.

Triticum quid; cap. 37. n. 6. Et de conditione Triticaria ibid. plura.

Turpitud.

Repetitionem quando auferat turpis causa. Cap. 111. n. 3.

Tutela. Cura.

Tutela, & cura publicum munus est. cap. 96. n. 1. Curator testamento datus confirmandus est decreto. 96. 2.

Venetia. Veneti.

Trium senatorum Venetorum laudes. cap. 300. n. 2. Veneta Urbis admiranda. 300. 3. 7. 24. Leonici dotes. 300. 17.

Verbum.

Verba quando in aliquo actu necessaria.

cap. 206. n. 1. Verba ad fauorem promittentis, ac proferentis interpretationem capiunt. 206. 3. 209. 3. Et in dubio pro Religione. 209. 1. Verba sunt signa voluntatis. 236. 6.

Volumen. Versus.

Immensa veteris prudentia volumina. cap. 145. n. 4. Versus apud Veteres qui. 145. 5.

Votum.

Voti in solenne, & simplex distributio. cap. 210. n. 7. Ab impubere emissum votum irritare pater potest. 237. 5.

Vox. Vocabulum.

Vox non est in bonis nostris. Cap. 160. n. 5. Vocalis responsionis singularia multa. 160. 9. Indefinita vox equipollet vniuersali. 232. 2. Rerum vocabula immutabilia sunt, hominum mutabilia. 267. 8.

Urbs.

Urbiū distinctio ex Modestino. Cap. 300. n. 23. Urbium nobilitas. 300. 25.

Usucapio. Praescriptio.

In usucapione exigitur continuatio possessionis. Cap. 82. n. 6. Loca Iurisgentium publica non praescribuntur. 115. 1. Sed contra. 115. 2. Usucapio bono publico introducta est. 192. 4. Et, ut esset litium finis. 192. 5. Praescriptio valet in causa dotis. 192. 6. Et de Iure Pontificio. 192. 7. Et in foro animae. 192. 8. Usucapionum Iura dicuntur Iura nocentia. 192. 10. Aduersus Ecclesiam praescriptiones quae. 193. 1. Praescriptio quatenus iniqua. 193. 2. Usucapionis quasi notatio elegans ex Tull. 194. 2. Usucapio quid. 195. 1. Praescriptionis definitio. 195. 2. Usucapio ex l. 12. Tab. quae. 195. 3. Et quae eiusdem suppletiones a legibus iunioribus. 195. 4. Praescriptio an possit videri legitima. 195. 5. Et an, vel quando dominium adiciat. 195. 6. An usucapio contra Iuris Regulas sit. 196. 1. Usucapionis lex dicitur lex authoritatis. 196. 2. Usucaptus fundus pro-

V E R B O R U M.

proprio possessionis nomine appellatus. 196.
 3. *Usucapio* traditioni comparat. 196. 6.
Usucapio an solum Civile dominium trans-
 ferat. 196. 10. Prescribens exceptionem
 habet contra dominum. 197. 1. Non valet
usucapio ad perimendum Ius pignoris. 197.
 3. Prescriptio vim habet solutionis. 197. 5.
Usucapio non porrigebatur olim ad Iura.
 197. 7. In quibus naturam hodie suam pre-
 scriptio servat. 197. 8. Prescribens solven-
 ti similis. 199. 2. 6. Et an ipso Iure libere-
 tur, vel ope exceptionis. 199. 3. 5. Prescri-
 ptio cum mala fide damnata. 201. 1. 5. Cui
 mala fide cur introducta. 102. 1. *Usuca-*
pionis decernenda causa qua. 202. 7. In pre-
 scriptione acquiritur contra inuitum. 276.
 2. Regalia quo tempore prescribatur. 277.
 6. Item contra Ecclesiam. 278. 1. Prescri-
 ptio non extenditur. 280. 1. Iurium quid
 requirat. 283. 3. Non datur Laico in spiri-
 tualibus. 284. 1. Absque possessione non est.

284. 4. Immemorabilis an valeat sine titu-
 lo, & bona fide. 284. 7. 9. Et quid in eo,
 qui incapax possidendi est. 284. 8. In pra-
 scriptione sufficit unus actus, & cur. 285. 5.

Usura.

Qui usuras iurato promisit, soluit. cap.
 117. 6. Non item, si promisit simpliciter.
 117. 7. De eadem re, & qua ratio. 216.
 2. Remedium duplex aduersus Creditorem
 usurarum, si iuratum ei sit. 216. 1. Si usu-
 ras promittens iuret, an obligetur. 219. 6.

Usufructus. Vfus.

Usufructus quomodo pars dominij. cap.
 69. n. 3. *Vfus* usufructus quid. 91. 7. *Vfus* in-
 corporeum quid est. 114. 5. *Vfus* nomen a-
 quiuocum. 194. 4. *Vfus* pro possessione.
 194. 5.

Vterus. Receptacula.

Duo in utero sinus ex Arist. cap. 25. n.
 4. receptacula qua. 25. 5.

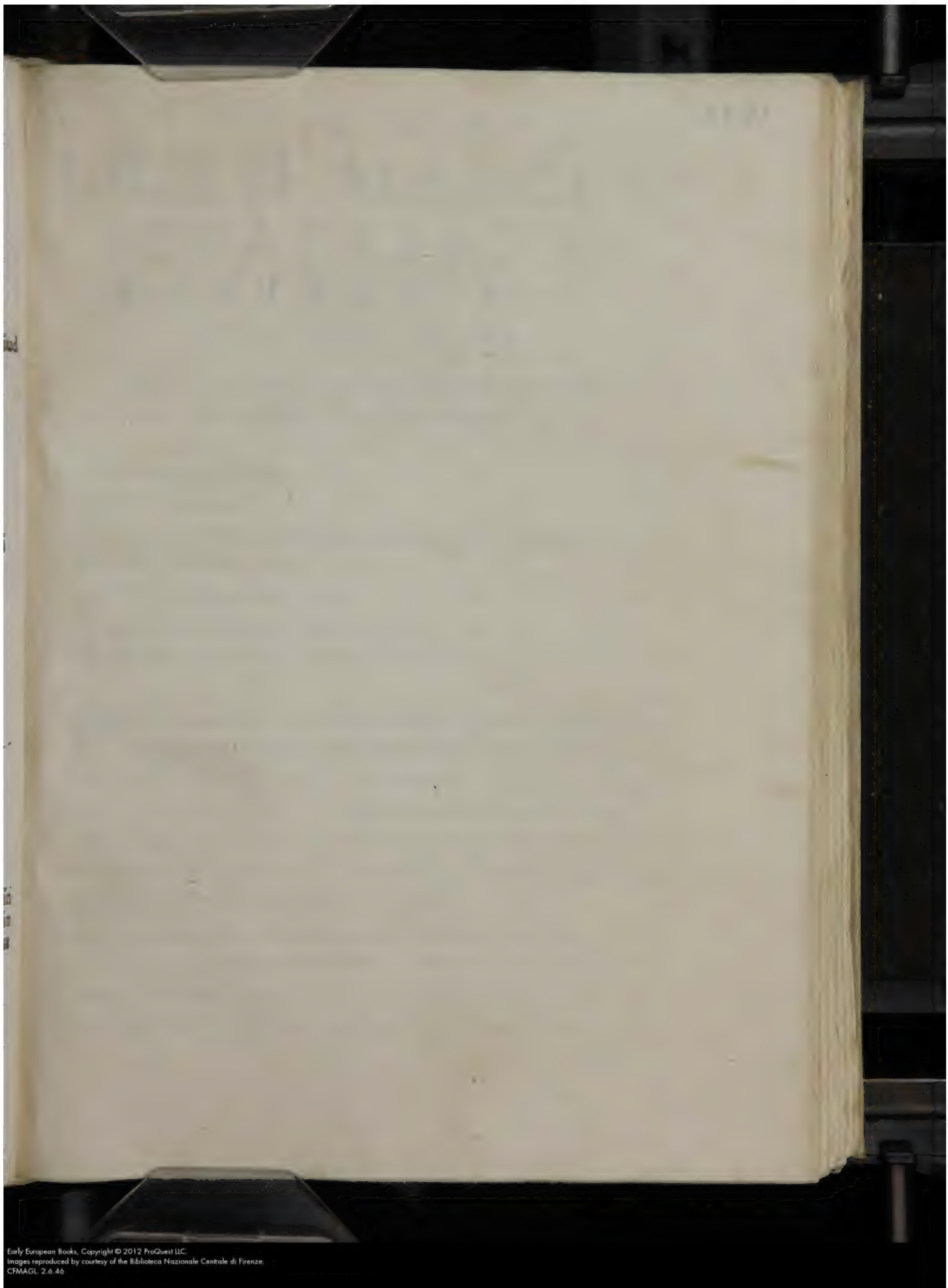


ERRATA.

- Fol. 2. pag. 4. in Egr. Romana
ibidem Santaloffia
- Cap. 6. n. 4. Qui perceptis
Cap. 12. n. 1. Seu bilis
Cap. 15. vers. Existimo Non tam restituti
Cap. 20. n. 1. Mirum itaque non videtur
Cap. 25. n. 2. Cadere debeat
Cap. 42. in princ. Aduersus
Cap. 61. n. 3. Notabis a te ipso excursum calami, & donare illic nihil aliud
esse, quam veluti tradere.
Cap. 67. n. 3. Ecce sola
Cap. 77. in Rub. penes dominium
Cap. 84. n. 2. vers. sensus Quid si Nundinator
Cap. 103. in Rub. Quod illud sit
Cap. 112. n. 2. alter sentiunt
Cap. 113. n. 3. dicto alterus
Cap. 151. in fi. quatuor Instit. libros
Ibid. in profecto Iudice, quæ
Cap. 168. n. 3. Interabili
Cap. 174. n. 5. liberos non esse
Cap. 219. n. 8. vt ablata
Ibid. n. 10. Priusquam lineatur
Cap. 230. n. 3. Velle ancisci
Cap. 234. n. 6. Penes quam
Cap. 235. n. 6. intra ratio
Cap. 244. n. 9. solent illud
Cap. 251. in princ. vers. sed grauis in sētētijis Iudiciū
Cap. 253. n. 1. an ex priori
Cap. 256. n. 5. ne dubium
Cap. 266. n. 1. ad exercitum Iurisd.
Cap. 277. n. 2. immemorale
Cap. 291. n. 3. moribus armari
Cap. 297. n. 3. conditoris
Cap. 300. n. 2. Nomina illa magnorum virorum literis maioribus scripta in
exemplari sunt, vt decet; prout & alia multa in hoc ipso Dialogismo, in
quibus passim cecutiit Typographus. Næc alia alibi deerunt errata, quæ
hic notari debuere. Tu igitur, qui legis, boni consule.

CORRIGE

Romanæ
Santalophia
Qui præceptis
Sua bilis
Non tam restituit
Dele negatiuam
Cadere debeam
Aduersatus.
Ecce enim sola
penes dominum
Quod si, &c.
Quid illud sit
Aliter, &c.
dicto alterius
dele quatuor
in præfato Indice qui
iterabili
liberos nos esse
Vt ablato
Priusquam ineatur
Velle nancisci
Penes quem
Intrat ratio
soluent illud
Iudicum
an ex posteriori
nec dubium
ad exercitum
immemoriali
moribus firmari
creditoris



L

Publ
Speci
Statu
Forma
Alind
In pub
De pub

P
dam p
facit, d
Species
men in
coniter
ad statu
Quemad
corpus a

LAELII MANCINI
POLITIANI
GENIALIVM, &c.
CENTVRIA PRIMA.

De Iure publico ad sensum Vlp. in l. 1. §. huius
studij. ff. de Iust. & Iure. Cap. 1.

- 1 *Publicum ius quod. 3.*
- 2 *Species eiusdem.*
- 4 *Status, regimen, & respub. idem: & quid Ciuitas?*
- 5 *Forma Ciuitatis, quæ.*
- 6 *Aliud Respub. aliud Ciuitas.*
- 7 *Ius publicū omisum in Instit. & cur.*
- 8 *De publico, & priuato Iure nostrorum placita.*

- 1 **P**ublicum ius est, quod ad statum rei Romanæ spectat, pri-
uatum, quod ad singulorum utilitatem; sunt enim quæ-
dam publice utilia, quædam priuatim. Publicum ius in
sacris, in Sacerdotibus, in Magistratibus consistit. Ita Vlp.
- 2 Species Iuris publici longe plures numerat Vult. a quod
tamen in sacris, Sacerdotibus, & Magistratibus plane
consistere Vlpianus docet. Cur ita?

Refert, quo pacto intelligas, ius publicū illud esse, quod
ad statum rei Romanæ spectat. Hopper. ³ sic explicat.

Quemadmodum in corpore aliæ sunt ægritudines, quæ totum
corpus afficiunt, ut febris, aliæ, quæ partem aliquam, ut

A cal-

calculus, ita in Ciuitate alia sunt, quæ ad totius Ciuitatis statum conseruandum pertinent, alia, quæ ad partem aliquam.

3 Propius accessit Franc. Broeus, & qui nuper ius publicum esse docuit illud, *in quo forma est Reip. seu Ciuitatis.* Res est in altissimo loco posita; quâ nunc cominus monstrare libet.

4 Ait Vlp. publicum ius esse, *quod ad statum rei Romanæ spectat.* Status, regimen, ac Respub. vnum, atque idem sunt. Cum itaque Respub. sit forma Ciuitatis, status meretricule Romanæ rei forma erit eiusdem. Ciuitas vero nihil est aliud, quam societas quædâ ex Arist., cuius quidem societatis forma ad publicam potestatem, Iurisdictionemque pertinet, quæ si abfuerit, continuo Ciuitas resoluetur, nam Magistratum regimen quasi nexus est ciuilis consortij. Ad formam pertinet Ciuitatis, cui nâ parendum sit, Regi ne, an populo, aut primoribus populi; ad hanc itaque rem statutæ leges pertinere dicuntur ad ius publicum, statum enim respiciunt Ciuitatis, hoc est regimen, seu Rempublicam. Improrij sunt, qui duo hæc nomina confundunt Reip. & Ciuitatis, illa enim quasi forma, hæc veluti materia est.

In qualibet autem bene constituta Rep. esse debent, qui sacris præ sint, & qui profanis, ergo vtramque rem complexus Vlp. publicum ius dicit esse, *quod in sacris, Sacerdotibus, & Magistratibus consistit.* Hoc autem ius præterijt Iustin. *in suis Instit.* forte, quia regimentis Reip. in Imperatores perpetuo translatis. l. i. ff. de Constit. Princ. §. sed & quod Principi. Instit. de Iu. nat. eadem quidem nomina mansere Magistratuū (ait Tacit. lib. i.) sed non Iura eadem

Centuria I. Cap. I.

3

dem. Vel ideo omisit (ait Fab.^a) quod quæ ad sacra, Sacerdotes, Magistratusque pertinent, fere omnia sunt Iuris constituti, quorum ars vix vlla esse potest, quæ vero ad priuatum ius pertinent, maiore ex parte sunt iuris recepti, pendentque ex principiis Iuris.

Leges itaque, quæ de Magistratibus sunt, ad ius publicum referuntur, quæ vero eidem Magistratibus in custodiã dantur, vt singulorum negocijs præsent, ius priuatum sunt. Hæc de iure illo publico, quod statutum respicit, idest, formã Ciuitatis, & quod in *Sacris, Sacerdotibus, &c.*

^a §. ult. Instit. de Inst. & In.

^B de vera Iurisprud. lib. 5. tit. 7.

^γ d. §. ult.

^δ 3. Polit. 6.

^e In Rational. ad d. l. 1. §. huius studii.

De sententia Celsi adolescentis, in quæstione, quæ de bono, & æquo oritur, plerumque sub authoritate Iuris scientiæ perniciose errari. Ad l. si seruum §. sequitur. ff. de Verb. obl. Cap. II.

1 *Æquitas iustum extra ordinem.*

2 *Æquitatis natura.*

3 *Æquitatis exempla.*

4 *Æquitas in contractibus.*

5 *Verus Iuris interpretes.*

6 *Æquitatis munus.*

1 **P**hilosophi equitatẽ ad iusta illa, quæ extra ordinẽ sũt, referunt, eamque definit Arist. supra omnẽ, vel Philosophorum, vel Iuriconsultorum curam, vt & Faber^a pe-

A 2 re

2 regregie retulit. *Natura autem æquitatis* (ait ille) *est correctio legis, quatenus aliquid omittit lex, propterea quod universalis est.* Quod ita accipio. Ius nostrum non nisi finitum esse potest. *l. 2. ff. de Iuris & fa. igner.* facta autem, quibus accommodari ius debet, ex circumstantijs, quæ finem nullum habent, ultra numerum ipsa sunt quoque, & infinita. Ut itaq; de singulis factis singula statueretur iura, effici nusquam potuit, aut poterit. *l. neque leges. cum seq. ff. de ll.* Denique legem oportuit fieri generalem, & cum generalis esset, plura etiam necessario prætermitti, quæ interpretatione nostra supplerentur. Quin agunt sæpe Legumlatores ex industria, ne quaque in re numij videri possint, authore eod. Arist. *β*

Interpretatione (inquam) nostra, nam quod supplemus, aut remittimus natura duce, id ex mente Legislatoris benigne facimus, non ex nostra, ne alioqui ipsi legem cōdere videamur, quando ipse Legislator illud ipsum præcepisset, si aduerterē potuisset, & ea quidem interpretatio correctionis, aut emendationis titulo censetur, seu laudabilis cuiusdam transgressionis. Laxamentum legis vocat Cic., Supini equidem ingenij est, qui rationem ex hoc non percipit æquitatis.

3 Sed, ne quid hesitent iuniores, addo exemplum. Lex est, ut ferro percussus moriatur. Duo pugnis se contundunt, quorum alter ferreū anulum forte gestabat: an mori debeat, quæritur. Et iustum quidem, ut moriatur, est, sic enim lex scripta est, sed non æquum, nam non ea fuit Legislatori mens, ut pugno cadens cum ferreo anulo morti traderetur, qui si præuidisset, non maiorem poenā per-

Centuria I. Cap. II.

5

percussori statuisset, quam, si absque anulo cecidisset. Sunt a Romano Iure exempla prope innumera, ex quibus non pauca seligit Pet. Fab. sed minime necessari. in hoc enim quotidie sumus, ut Legumlatorum placita iustis commentationibus assequamur, & scriptas leges iuxta ea, quæ circumstant, ex æquo, & bono temperemus, spectantes diligenter, quo quidque consilio, quo animo, quo loco, quo tempore, qua, vel occasione, vel necessitate factum sit, aut dictum; quod cum facimus, iuris apices, rigorem, scrupulositatem, duriciem, nimiamque subtilitatem, aut strictam rationem dicimur equitate naturali, quæ hominum pectoribus insidet, nec satis lege præscribi potest, hoc est, benigna, liberali, & humana aliqua interpretatione moderari; nam benignitatis est, liberalitatisque de suo aliquid remittere, & liberalis ideo equitas dicitur, & benigna, quia plus ipsa præstat, quam verba legis patiantur. Stat itaque, quod in proverbum abiit, auctore Tull. *Summum ius summa iniuria.*
Summum ius summa crux.

- 4 Est & contractibus sua equitas, quæ bona fides appellatur. *l. bona fides ff. de pos. & vide, quæ de hac re præclare Connan. 7*

Summum ius, merum ius qui peruvaci animo retinet, hunc Celsus dicit sub authoritate Iuris scientiæ perniciose errare, nam & in artem continuo peccat, & in legē, utrobique male sanus, acerbisque, & malignus Iuris interpret. In artem, quia nec Iurisconsultus habendus quidem est, qui leges Principis, aut Reip. in memoria habet, quod facile factum est (inquit Duaren.) sed qui ea-

A 3 rum

rum legum vim, & potestatem tenet. *l. scire leges ff. de ll.* id est, qui iuris arte instructus, atque edoctus legem quamcumque ex bono, & æquo interpretari potest, unde & pro synonymis capiuntur iustitia, & æquitas in *l. placuit. C. de iudic.*

- 6 In legem, nam ubi locus æquitati est, ubi (inquam) talis casus emergit, qui apertam omnino legem non habeat, sed quæ recipere interpretationem possit, tunc non ex callida quadam, aut malitiosa iuris interpretatione agenda res, est sed ex personarum qualitate, ex causa, ex tempore, ex bona fide, & alijs, quæ dicebamus, rem æstimare iudex debet, ut placuit Rotæ & est in *l. si quis §. hæc actio. ff. de Religios. & sumpt. fun.* & ambiguum, atque legum diuersis interpretationibus titubantem causam benigno, atque naturalis iuris moderamine temperare. *l. nō sine ratione. C. de bon. quæ lib. placuit* enim in omnibus rebus præcipuam esse iustitiæ, æquitatisque, quam scripti iuris rationem. *d. l. placuit.* Et huc pertinet illud Modest. in *l. nulla ff. de ll.* *Nulla iuris ratio, aut æquitatis benignitas patitur, ut quæ salubriter pro utilitate hominum introducuntur, ea nos duriori interpretatione producamus ad seueritatem;* id enim si faciat iudex, & qui duram legem potest ex æquitate, & naturalis iuris lenitate temperare, malit illam tamen ex toto iuris rigore, ex tota verborum subtilitate exasperare, reus legis est, itemque suam facit, nam (vrgeo iterum) *summum ius, summa iniuria, summum ius, summa Crux.* Et vere Crux, si scriptum legis, quod saluti hominum præscriptum fuit, ut ait Modest. machina aliqua contorqueas ad seueritatem, & duritiem, nec secus ac

ac

Centuria I. Cap. II.

7

ac qui bonis, & salutaribus medicamentis ad perniciem
agrotantium abutitur. Caterum, cum aperta lex est,
seu ex verbis, seu ex ratione manifesta, seu melius ex vtra-
que re, tunc summum illud legis ius neque iniuria est,
neque crux, aut malitia, sed quod bonum, & quod re-
ctum feruari in Rep. ab omnibus debet. Exempla sunt
*in l. sunt persone. ff. de Religios. l. adco. §. quod si. ff. de acq.
rer. dom. & inf. cap. seq.*

^a *vinorum. ff. de reg. iur.*

^b *Rhetor. 1.*

^c *pro claret.*

^d *d. l. in omnibus.*

^e *2. Offic.*

^f *lib. 1. Comment. 1. 11. n. 12.*

^g *d. l. si seruum §. sequitur. ff. de Verb. oblig.*

^h *coram Monte. decis. 148. n. 3.*

De sententia Constantini *in l. 1. de C. de ll. Cap. III.*

- 1 *Certam legem ex aequitate temperat solus Princeps.*
- 2 *Æquitas cerebrina, quæ.*
- 3 *Obscuræ legis interpret quis.*

Iurisconsulti itaque est cum aequitate leges explicare. Sed
obstat Constantinus. *in d. l. 1. Inter aequitatem, iusque inter-
positam interpretationem nobis solis (inquit) & oportet, &
licet inspicere.* Non itaque Iurisconsulto id licet, sed so-
lius est Principis.

Adhæret, quod de obscuritate, duritiâq. legum rescribere
Valent. & Mart. Impp. *in l. antepen. C. cod. Si quid vero
(aiunt) in iisdem legibus latum fortassis obscurius fuerit,
oportet id ab Imperatoria interpretatione patefieri, duritiam-*

A 4 que

que legum nostræ humanitati incongruam emendari.

Et quod in eandem sententiam Iulian. in *l. & ideo*. 11. ff. eod. Et ideo (inquit) de his, quæ primo constituuntur, aut interpretatione, aut constitutione optimi Principis certius statuendum est.

Inde etiam Modestini. in *l. si expressim* ff. de appell. ait. Si expressim sententia contra Iuris rigorem data fuerit, valere non debet, & ideo & sine appellatione causa denuo induci potest.

Ethæc quidem contrariari videntur, cum tamen non sint contraria; quando enim Iurisconsultus legem ex æquitate explicat, non ex sua mente id facit, sed Principis; alioqui legem ipse condere videretur, quod non potest. Si itaque lex adeo certa est, ut nulla egeat interpretatione, non potest eam Iuris interpret æquitate emendare, licet duram, sed solus Princeps. *d. l. i. & antep.* Nihil enim periculosius dici, vel perniciosius posset, quam, si Iudici liceret æquitatem sibi suo arbitrio fingere, aut prætextu æquitatis legibus illudere, quæ cerebrina æquitas apte solet appellari. Casus est in *l. prospexit*. ff. qui, & a quib. quæ enim maior durities legis in tam fauorabili causa manumissionis? Perquam durum est (inquit Vlp.) sed ita lex scripta est. Nō itaq; Iurisconsulti, sed Imperatoris fuit durissimam hanc legem æquitate moderari. *l. in adulterij. C. ad l. Iul. de adult. cum glo. ult.*

Eadem est ratio obscuræ legis, & potissimum nouæ in *d. l. antep. d. l. & ideo*. Obscuram dico, quando Legislatoris voluntas colligi nequaquam ex verbis potest, quid enim hic faciat Iuris interpret? Obscuram legem, & quæ multiplicem habeat intellectum, nec posse quidem
ad

Centuria I. Cap. III.

9

ad causarum decisiones allegari, tritissimum est ex Bart.
^a obscura namque lex nec lex quidem est. *c. crit autem
 lex. 4. dist.* quam nullus perinde interpretatur, quin no-
 3 uam legem condere interpretando videatur. Ergo solius
 Principis interpretatio est, vel saltem consuetudinis, que
 pro lege seruatur. *l. de quibus. ff. de ll.* Hinc duo illi Impp.
in l. penul. C. de ll. Cum de nouo Iure (inquiunt) quod inuete-
 rato usu non adhuc stabilitum est, dubitatio emergat, neces-
 saria est tam suggestio iudicantis, quam sententie principalis
 authoritas, optima enim legum interpretres consuetudo.
l. si de interpretatione. ff. de ll.

Denique legis interpretres legem æquitate explicat, si Prin-
 cipis mentem consequi leniore aliqua interpretatione
 potest; & (quod ait Cels *in l. 19. ff. de ll.*) in ambigua vo-
 ce legis ea potius accipienda est significatio, que vitio caret,
 presertim cum etiam voluntas legis ex hoc colligi potest. At
 si omnino certa est Legislatoris voluntas, aut versa vice
 adeo incerta, vel obscura, vt nullatenus deprehendi pos-
 sit; si adeo ambigua, vt hinc iubere equitas videatur, illinc
 scriptum vetare, quiescere Iurisconsultus debet, ne, si cer-
 tam moderetur, incertam ve suo modo explicet, &
 (quod aiunt) cerebrina quadam interpretatione, ipse
 quodammodo condere legem videatur.

Modestino autem satis respondet Fab. ^b Quamuis enim
 (inquit) plerumque ius ab æquitate separetur, ibi tamen
 sic accipiendus iuris rigor est, vt æquitatem quoque cõ-
 plectatur, vt (inquam) iuris tenorem, verbaque, &
 mentem legum, constitutionumque significet, quod &
 verum est.

^a l.

*a l. in ambigua. ff. de reb. dub. cum qu. & alijs Ofijc. decis. 22. in fi. relucante
in parum Casti. de a. q. cr. dom. decis. vni. n. 15.*

A lincumbus ff. de R. 3. lar.

De ciuili æquitate, an aliqua sit, & quæ. *Ad l. 1. in princ.
ff. si is, qui test. lib. esse iuss. fuer. Cap. IV.*

- 1 *Æquitas an naturale ius sit.*
- 2 *Exempla ciuilis æquitatis*
- 3 *De Ciuili æquitate sententia Authoris.*

QUæ de æquitate scripta sunt, ad eā pertinent, quæ natu-
ralis dicitur, hoc est, ad naturalem illā moderationē,
quæ pectoribus insidet hominum, nec satis lege præscribi
1 potest. Eandem non improprie dixeris ius naturale es-
se, hoc est, quod præscribit recta ratio, eo tamen diffe-
rens, quod naturale ius totum suum est, non alterius,
nec ad legem refertur, aut aliud quiduis (absolutum di-
xero cum Dialecticis, non relatiuum) æquitas vero ad
relationem dicitur legis, cuius est æquitas.

Est & alia æquitas ciuilis, sic enim Vlp. *in d. l. 1. in princ. ff.
si is, qui test. lib. esse iuss. fuer. Hæc autem actio (inquit) na-
turalem potius in se, quam Ciuilem habet æquitatem.*

- Sed profecto ciuilis æquitas nihil aliud Vlpiano ibi est, quā
2 in constituendis actionibus mera iuris ratio. Quapro-
pter ciuilis æquitatis exempla nunc a nudis pactioibus
peti solent, nunc ab vñcapionibus, seu præscriptionibus.
Æquum a natura est ea, quæ inter homines placuerint,
seruari. *l. 1 ff. de Pact. non tamen æquum ciuili æquitate,
vt nuda pactio obligationem pariat, vel actionem. l. in-
ris*

Centuria I. Cap. IV.

II

*ris gentium. §. igitur nuda ff. eod. Vt etiam vsucapionibus rerum dominia transferantur, non tam naturæ est (in-
quirit) quam civilis cuiusdam æquitatis.*

- 3 Mihi nulla alia est æquitas, quam naturalis; aut si quæ mihi est civilis æquitas, talem esse volo, qualis naturali æquitati proportionem respondeat. Æquitatis naturalis est civilem constitutionem moderari, & quasi ex naturæ pen-
nu supplere, si quid omissum in ea fuerit. Sed & natu-
ralis quoque lex interdum suppletionem indiget, & mode-
ratione; non quidem ex se se, sed ad refrenandam homi-
num malitiam; sic, cum nihil minus natura velit, quam
hostilitates, & bella, hæc tamen ius gentium contra na-
turam inuexit, & ad reprimendas malorum hominum
incurSIONES ipso naturalis rationis titulo condecorauit;
credidit enim, non aliter naturam communionem rerum
voluisse, quam si in ea persistere homines possent, seruat
pacis, & concordie vinculo, quo abrupto naturæ fœdere,
& dominiorum distinctiones, & bella, & seruitutes ipsa
per se fuisse suasuram. Hoc etiam Ius Civile facit, &
naturalis Iuris dictamenta (sic loqui liceat) supplet, &
temperat civili, & politica quadam æquitate, quæ repa-
randis Civium necessitatibus expedire videatur, nec ta-
men ex naturæ Iure aliquid minuit, sed illud agit, quod
in eadem re natura ipsa statuisset. Vt ecce. Nudæ pa-
ctio- nis actio nulla esse debuit, vel exactio, quia prospici-
dum fuit, ne litibus omnia replerentur, ut re ipsa contin-
geret, si promissa omnia, quæ inter homines quoquo
modo fiunt, & plerumque ex urbanitate, & ingenuo
quodam loquendi more, quasi pacta servari deberet.

Ea-

Eademq; vsucapionis ratio fuit, non enim satis Reip. consultū videbatur, si rerū dominia semper in incerto relinquerentur, vt Trib. ait *in princ. Instit. de Vsuc.* perindeque nullus fuisset litium finis, cum deficere nusquam potuisset litium causa.

Scriptam æquitatem nullam esse. *Ad l. placuit.*
C. de Iudic. Cap. V.

- 1 *Scripta æquitas nulla.*
- 2 *Scriptum non confert ad substantiam*
- 3 *Emendata d. l. placuit.*

Q Vicquid sit de ciuili æquitate, quā hystoriarū exemplis eleganter ornat Per. Fab. ^a certe, quod de scripta æquitate dicitur, adeo impatiēter audio, vt nihil magis. Inuauit tamen, vt rigori legis preferatur æquitas, si scripta est, non si scripta non est. ^b

- At vbi, obsecro, scripta hæc æquitas? Non enim aliud æquitas est, quam benigna iuris interpretatio, & laudabilis quedam transgressio legis, quæ scripto non continetur, vt dicebam. Præterea, si scribitur æquitas, tunc aut in nouam speciē demigrat, quasi noua forma adueniente, & non æquitas vltra dicitur, sed lex. Aut certe non mutatur, sed formam retinet æquitatis, & hoc casu quid ex scripto accrescere ei possit, non video. Nec satis intelligo, quid illud sit, quod nostri frequentius dicunt, scriptam æquitatem præferri quidem rigori iuris, sed non illā, quæ scripta nō est *l. 1. C. de ll. l. prospexit. ff. qui et a quib. nā* & scripturā eo nuspiā deuenire potuisse, vt vel minimū

Centuria I. Cap. V.

13

mū conferre ad substantiā rei posset, dixi *alibi*? & scriptā equitatē cōmentitij Iuris esse, nunc non vereor affirmare. At quorū scripta illa equitas, de qua Impp. in d. l. placuit? *Placuit in omnibus rebus* (inquiunt) *præcipuam esse iustitiæ, æquitatisque scriptæ, quam stricti Iuris rationem.*

Connanus^a scriptam æquitatem esse suspicatus est, quæ circa ius scriptum versaretur, non scriptam vero, quæ circa ius gentium positum non scriptum, ut sic ab obiecto nomen sortiatur.

Reuard.^b scriptæ æquitatis nomine Prætorium ius significatum putat.

- 3 Sed nihil hæc. Expunge verb. *scriptæ*, quod bene Ruffard.^c monuit abesse omnibus codicibus. Pro qua etiam emendatione Anton. Augustin.

^a *l. in omnibus. ff. de Reg. Iu.*

^b *Accus. f. Bart. Bal. Alex. Ius. Garz. & alij in l. 1. ff. de Iustit. & Iu. quorum sententiam frequentius probatam retulit Ioann. Belion, in Ius. comm.*

^c *Sac. Iu. controu. disert. 1. c. 6. & 7.*

^d *lib. 1. c. 11. n. 6.*

^e *d. l. in omnibus.*

^f *4. cap. 8. Duaren. 2. disput. c. 18. ipse Coma. d. n. 6. Fab. d. l. in omnibus. Pult. g. 1. n. 3. Instit. Iu. 1. Donl. comment. lib. 1. c. 13. lib. 26. c. 2. Fachin. controu. lib. 1. c. 3. Et Theologi, vide Salas de li. disput. 21. sect. 10. in fi. ex l. 1. §. q. quem memorat.*

Ius Iustitia bene appellari; *ad l. 1. ff. de Iustit. & Iu. Cap. VI.*

- 1 *Deriuādi modus Stoicorum a grammaticali ratione diuersus.*
- 2 *Ius posterius Iustitia, & quomodo.*
- 3 *Ars, & scientia differunt.*
- 4 *Iurisprudentia per hyperbolem definita ab Vlp.*

Ius

I Vsa iustitia appellatu. n docet Vlp. in l. 1. ff. de Iust. et In-
Grammaticus a Iure iustum, a iusto iustitiam dici autu-
mat, nam Iuris nomen simplex esse, iustitiæ compositū.
Sic a Venere venustas penes Tull. ^a Relege princ. auth. ut
omnes obed. Iudic. Prou. ibi, Vnam quidem esse omnium per-
fectissimam; & quæ Isid. in c. forus. de Verb. sig. ^β

1 Ius a iustitia dictum Vlpiano placuit, nec male, nam de-
riuandi modum habuere Stoici a grammaticali ratione
longe diuersum. Grammaticus vocabulo inhæret, to-
tusque est in persequenda vocis ratione, ut in exemplo
Tullij. Stoicus rē considerat, eique rationem vocabu-
li, & vocis seruire iubet; denique ab idæa ipsa, a forma
ipsa rei denominationem suam format. Deduceret Stoi-
cus sapientem a sapientia, Grammaticus sapientiam a sa-
piente. Hominem ille ab humanitate, hic humanitatem
deriuarit ab homine. Vterque bene, humanitas enim
prior est homine quasi Idæa, sen forma hominis, sed po-
sterior homine quasi deriuata ab illo vox. Pactum a pa-
ctiōe deduxit Vlp. in l. 1. ff. de Pact. liberum a libertate
Iustin. in §. 1. Instit. de Iu. pers. procul vterque a gramma-
ticali regula.

1 Hæc Vlpianum non tuentur modo, sed commendant;
illud vero magis, ni fallor, quod & iunioribus placuit.
Ius (inquit Vlp.) a iustitia appellatum est, quia, ut elegā-
2 ter Celsus definit, ius est ars boni, & æqui. Quis vero du-
bitet, ius, quatenus ars est, posterius esse iustitia? Sic
enim Vlpiani ratio conficitur ex Cuiac. ^β Ius est ars boni,
& æqui; ars posterior eo est, quod arte continetur, arte
autem boni, & æqui iustitia continetur, ergo iustitia
prior

Centuria I. Cap. VI.

15

prior est iure, & ex iustitia factum iuris nomen quasi per apocop.

Vera interpretatio & suffragijs Scribentium nititur, & Vlp. verbis. sic enim exorsus iste, & quidem *sub tit. Instit. Iuri operam daturum prius nosse oportet, &c.* Sensus est. Qui legali scientiæ dare operam vult, a nomine incipere, & natura nominis debet. Nam si intelligas, iuris operam daturum, hoc est, iusta facturum a notitia nominis auspicari debere, ridiculus sane es, eoque maxime, quod statim subiungitur *studij* nomen. *Huius studij dux sunt positiones, &c.*

Sed vrgent, Si ius per artem definitur, neque artis nomine aliud venit quam studium, & disciplina, quorsum nova illa definitio Iurisprudentiæ? Vide Cuiac.

- 3 Forte verius, aliud esse artem, aliud scientiam, sicut aliud est ars dialecticæ, aliud scientia dialectices. Nam scientia est in homine, ars vero existit per se, & si nemo eam percipit, quippe ars nihil aliud videtur esse, quam collectio præceptorum naturalium, vel civilium, quæ collectio per se stat, licet nemo sit, qui perceptis illis instrui velit. Ius igitur ars est, hoc est, collectio, iurisprudentia vero notitia, vel scientia. Et, quicquid sit, prima definitio tradita fuit ex mente Celsi, & fortasse breuior, quam par esset, & obscurior, neque ob aliud, quam ut demonstraretur derivatio iuris a Iustitia; posterior eiusdem Vlpiani est, & quasi per hyperbolem plenior, atque explicatior, quod bene sensit, licet non ita explicet, Vues.^d

a lib.

^a lib. 2. de Nat. Deor.

^b Alciat. Pareg lib. 1. c. 19. Coma. lib. 1. c. 2. n. 4. Coras. d. l. 1. n. 2. Duaren. de Inst. & In. c. 2. Hotom. ibid. in Instit Cuiac. d. l. 1. Vnes. in paratit. eod. tit. Renard. Varior. lib. 1. c. 2. Gouean. Var. lib. 1. c. 18. Fab. de Papin. Jurispr. Ego ipse Sac. In. contr. dissert. 6. ca. 1. 1.

^c d. l. 1.

^d ubi prox.

An bene ius definiatur ars boni, & æqui.

Ad eand. l. 1. Cap. VII.

- 1 *Finis legis commune bonum.*
- 2 *Summum bonum, quod & fælicitas.*
- 3 *Cuius artifex moralis Philosophus.*
- 4 *A quo diuersus Iurisconsultus, & quomodo.*

VT eleganter Celsus definit, ius est ars boni, & æqui, ait Vlp. in ead. l. 1. Definitionem commendant Iuriscōsulti autoritas, & ratio, quam nunc meo Marte lubet explicare.

Ars dicitur, hoc est, collectio, seu comprehensio præceptorum, ut supra. Adde, quæ Alciat. ^a

Quod boni dicitur, abundat ex Vult. quod enim æquum (ait) idem & bonum, & vicissim, quibus consequens est, ut ius recte finiatur ars æqui. Alij aliter. Vide Cuiac. ^b

- 1 Rem ego sic interpretor, nihil de alijs immodeste sentiens, qui procul dubio rectius iudicarunt. Legum statuta respicere eo debent, & collimare, ut communi. Ciuium, & Ciuitatis bono prospiciant. Vide Arist. ^c Hoc illud bonum, quod summum dicit Ciuium bonum, &
- 3 fælicitatis nomine appellat idem Philosoph. ^d Huius summi

mi boni, quo & boni redduntur Ciues generalis artifex est morum sapiens. Sed & Iurisconsultus virtutum omnium præcepta legibus suis continet, queis bonos facere Ciues studet. *d. l. 1.* In eo tamen diuersus Iurisconsultus est, quod Iustitiæ potissimum seruit, cuius se sacerdotem profitetur. *d. l. 1.* bonumque expetit sub ratione æqui, & non sub ratione boni simpliciter. Ars igitur boni, & æqui ad Iurisconsultum pertinet, hoc est, boni ars quatenus ad alterum est, nam & Iustitiæ virtus ad alterum est.

^a lib. 1. *Parerg.* c. 30. *Duaren.* tit. de 8. *Instit.* c. *Fuit.* §. 1. *Instit.* cod.

^β *d. l. 1.* *Alciat.* d. c. 30. *Comm.* lib. 1. c. 11. n. 1.

^γ 3 *Polit.* 5. *Plat.* de 11. *Tull.* 1. off. *D. Thom.* de *Regimin.* lib. 1. c. vlt.

^δ 7. *Polit.* 14.

^ε *Tull.* 1. de *Crat.*

De Iure naturali primario, seu primæuo, vt appellant, & de gentium iure non nihil degustatum ad explicationem *d. l. 1. §. ius naturale.* Cap. II X.

1 *Definitio Iuris natura.*

2 *Ius naturale vnum, recta ratio.*

3 *Dux natura in homine.*

4 *Communia cum brutis duplicia.*

5 *Ius naturale bifariam capitur, & de gentium Iure.*

Ius naturale est, quod natura omnia animalia docuit. *d. §. ius naturale.* Profitetur Cuiac. nullum Iuris locum fuisse ab Interpretibus nostris foedius explicatum; ridere igitur Valla potuit ad hæc vsque tempora. Superuenere deinceps sinceri Iudices, quibuscū rem paucis explicare libet.

B

Di-

- Dixerat Vlp. ius Ciuile tripartitum fieri posse, collectum namque esse ex præceptis naturalibus, gentium, & ciuilibus. Definuit postmodum ius naturale, sed quatenus in iure Ciuili partem facit; non ergo ut in brutis est, sed ut in homine, in quo non datur aliud ius naturale, quam recta ratio. Non enim ignorauerat, in recta ratione totum esse ius naturæ, nec dubitauerat, ius gentium, hoc est, rationis, quod ipsum quoque naturale est, a iure naturali non differre, nec crediderat, aut credere potuerat, in brutis animantibus ius esse a natura, satis enim nouerat, fieri nequaquam posse, ut naturalis iuris quidpiam esset, quod prius non esset Iuris, in brutis autem nullum esse ius, quasi quod consistere nequeat absque ratione, ut aiebat Cic. Cur autem sic definierit naturale ius, & a gentium Iure segregauerit, explico facillime.
- 3 Sciendum, duobus quasi homines indutos esse naturis, quarum vna communis animantium omnium est, & qua homo aspicitur, consideraturque, ut animal est; altera, quæ ratione corrigitur, & solius hominis propria est, qua homo aspicitur, ut homo, vel ut homo politicus, seu ciuilis; nam & animal est, & rationale animal, & animal politicum, hoc est, ad societatem natum ciuilis consortij.
- 4 Quæ vero homini cum brutis animantibus communia sunt, ea vel eo modo fiunt ab hominibus, quo etiam a brutis, & magis necessitate, atque impetu naturæ, quam ratione aliqua, ut edere, bibere, dormire, &c. vel non fiunt ab hominibus, nisi ex ratione, cuiusmodi maris est, atque feminae coniunctio, non quælibet, sed casta, & mode-

moderata, unde statim sequitur Vlp. *Quam nos matrimo-
nium appellamus.* Et hæc ipsa, quæ cum brutis commu-
nia sunt homini, sed ab homine per rationem fiunt, vi-
dentur & a brutis quodammodo, hoc est, per similitu-
dinem & iure, & ratione fieri, quasi vnum sit natura-
le lumen, quo natura, & Deus homines simul docuit,
& animantes. Vide Connan.

Quamuis itaque æstimari ius debeat ex ratione, noueris
tamen, non tantum ius esse rationem insitam a natura,
ductumque, aut dictamen rationis, uti appellant, sed ef-
se etiam quid rationi consequens, proximumque, ut in
brutis. Sic Iulianus in *l. de quibus. ff. de ll.* custodiri iubet
vice legis, quod proximum, & consequens legi est. Vi-
de Cuiac., & nouissime Fab. qui præclarius explicat,
ius naturale bifariam capi. Vno modo, quatenus versa-
tur circa res, quæ hominibus, brutisque animantibus
communes sunt, quo sensu licet cum Iure gētium simile
id habeat, ut æstimetur ex ratione naturali, differt tamē,
quod circa res cum reliquis animantibus communes ius
gentium non versatur, nam neque ad eas dilatatur, sed
eas tantum continet, quæ humani generis propriæ sunt.
Altero modo, quatenus eas res, quæ propriæ sunt homi-
num, respicit, ut cum dicimus, obligari aliquem iure
naturæ, qui fidem suam dederit. *l. cum amplius. in fi. ff. de
reg. Iur.* Eiusmodi sunt religio erga Deum; & ut parenti-
bus, & Patriæ pareamus. & c. *l. 2. & 3. ff. de Iust. & Iu.*

Hoc autem posterius ius naturale (inquit) quandoque
ex tota natura æstimatur, ut in superioribus exemplis,
quandoque magis ex communi gentium utilitate, & ne-

cessitate, quæ exigit plerumque, vt ad humanam societatem conseruandam, ea induci necesse sit, quæ a se, & simpliciter considerata ab huiusmodi societate prorsus abhorrent, vt bella, captiuitates, seruitutes, dominiorum distinctiones, & alia, de quibus *in l. ex hoc Iure. ff. de Instit. & Iu. in §. ius autē gentium. Instit. de Iu. natur.* Neque eo minus tamen naturale est. §. *singulorum Instit. de rer. diu.* licet enim a tota natura non estimetur, ab eiusdem tamen principijs est. Quæ nos olim publice legentes vniuersam, vel Philosophorum, vel Theologorū scholam ad Vlpiani legem conuocauimus; nunc paucula hæc, vt præmilimus, cum authore exinio degustasse sat est.

^a 2. de Nat. Deor.

^b lib. I. c. 4. n. 7.

^c d. l. I.

^d Tapin. Iurisprud. tit. 2. princ. 4.

De incerto iure Pomponij *in l. 1. §. exactis*
ff. de Orig. Iuris. Cap. IX.

- 1 *Historia Iuris ex Pompon.*
- 2 *Consuetudo formam habuit a lege.*
- 3 *Consuetudo ante legem informis.*

Refert Pompon. *in d. §. exactis.* initio Romanæ Ciuitatis populum sine certo iure, sine certa lege primum agere instituisse. Postea latas fuisse a Romulo leges Curiatas, cum in Curias populum diuisisset. Demū sublati hisce legibus iterum cœpisse populum Romanum *incerto*

ma-

magis iure, & consuetudine aliqua uti, quam per latam legem. Refert, quid verbo iterum repetatur, nam repeti aliquid necesse. *l. veluti. §. hæc vox iterum. ff. de Eden. c. sua. cum gl. ver. iterum. de appell.* Certe manus Regia non repetitur, quæ iam defecerat; non leges Curiatæ, quæ exoleuerant sed neque vlla alia lex, nam immo ius istud incertum opponitur legi, cum dicat Pompon. *Quæ per latam legem,* Ergo nihil aliud repeti, quam consuetudo, potuit. Sic itaque olim interpretabat. *Incerto iure, hoc est, consuetudine,* posito & pro idest, ut alibi sæpe inter genus, & speciem; nam ius generale nomen est, consuetudo species, & pars. *c. ius generale. dist. 1. §. constat. de Iu. nat. gen. & ciu.*

- 2 Sed obijcies. Consuetudo, quæ ius facit, formam, & speciem a lege suam mutuata est. *l. de quibus. ff. de ll. c. ult. de consuet. & c.* Quomodo ergo potuit ante legem esse?
- 3 Ætymo, ante legem fuisse consuetudinem quandam informem, quæ facti plus esset, quam Iuris, neque alio quopiam niteretur, quam actuum frequentia. Inde, enim habuit, ut incerti iuris nomine significaretur, nam ius certum esse oportet. *§. erit autem lex. 4. dist.* quod autem incertum est, id a facto habet, ut tale dicatur, & sit. Fuit tempus ante diluuium, quo rudes erant homines, & literarum prorsus ignari, his a Cadmo nondum repertis. Eo certe tempore non alio viuere poterant, quam moribus, & consuetudine, quapropter æstimauit Plato, ius non scriptum esse vetustius. Vide Connan. ³

Idque fortasse est, quod Isidor. tradidit *in c. consuetudo. 1.*

B 3 di-

dist. Consuetudo est partim redacta in scriptis, partim moribus tantum utentium reseruata. Quae in scriptis redacta est, constitutio, siue ius vocatur; quae vero in scriptis redacta non est, generali nomine, consuetudo uidel. appellatur.

Iunge Connan. qui elegantioribus verbis id ipsum explicasse visus est. Prima (inquit) iuris fundamenta iecit natura, tum permulta hominum moribus accessere, quae utilitatis ratione venerunt in consuetudinem. Et horum quaedam, quia certa, utilia, & necessaria, ne quid contra peccaretur, obsepta sunt legibus: quaedam, quia incerta, dubia, atque obscura, consuetudinis arbitrio sunt relictæ, ut magis permissa, quam iussa, et imperata viderentur. Hæc ille.

a In prælect. pag. 7.

b lib. 1. c. 10. n. 2.

c Ibid.

De obedientia Patriæ quædam; & excusatus Pompon. in l. veluti. ff. de Inst. & Iu. Cap. X.

- 1 *Obedientia Patriæ a quo iure.*
- 2 *Officium Cuius erga Patriam.*
- 3 *Parentine, an Reip. parendum magis sit.*
- 4 *Parentibus patriam cur postposuerit Pompon.*

Obedientiam Patriæ a iure naturæ esse, quod & gentium dicitur, plane docuit Pomp. in d. l. veluti. nec mirum, nam & obedientia parentum ab eodem iure est. Patria est, quæ & nos, & parentes nostros in lucem dedit, quæque & illis, & nobis cuncta largita est.

Pa-

Centuria I. Cap. X.

23

Patriæ, a qua omnia accepimus, omnia redonemus, (inquit Æmil.) & quam a Patria mutuatus es vitam, eam illi iure optimo reposcenti redde . Plato & obediendum Patriæ docet, & rigidius se gerenti mitius assentiendum, quam Patri; quodcumque etiam iusserit, inhibueritque patienter sustinendum, vinculaque, & mortes subeundas, ne quid illa habeat mali. Denique, quod nefas est contra Patrem, aut contra Matrem, maxime omnium contra Patriam esse

Contra patrem (inquit) aut matrem . Immo contra utrumque, si vel coniunctim capiantur . Audi Herocl. , Est (inquit) Patria per Iouem velut alter quidam Deus, & primus, maximusque Parens; quare qui nomen ei imposuit, a re ipsa non temere Patriam nominauit, vocabulo quidem a Patre deducto, prolato tamen fæminæ terminatione, ut ex utroque parente mistum esset. Hæc itaque ratio innuit, patriam unam ex æquo duobus parentibus colendam esse.

3 *Qua etiam ratione liquet satis, quid respondendum questioni fuerit, quæ ex Odo. & Accurs. excitauit Bar. & Parenti ne, aut Reip. parendum magis sit.*

4 *Cum itaque anteire parentibus Patria debeat, a Pomponio tamen postponitur in d. l. veluti. Vt parentibus (inquit) & patriæ pareamus.*

Sed ut patria postponeretur, forte egit ordo temporum.

Prima enim societas fuit liberorum cum parentibus, & ea quidem procul dubio anterior ciuili societate; ergo & prima obediens parentum fuit, posterior Patriæ, quæ ante conciliatos hominum factus esse non potuit. Ut enim parentibus, pareamus, tam est antiquum, quam Matrimonium

B 4 ipsum

ipsum, & liberorum educatio ipsa, quæ omnia longe Patrijs anteriora esse, nemo ambigit. Vide Connan. Sed nec magna fuit Iurisconsultorum de hisce minutissimis cura.

a lib. 3.

b In Crit.

c In Serm. Quales in Patriâ esse debeamus.

d In d. l. veluti. n. 1.

e lib. 1. c. 5. n. 5.

Cur de officio parentum erga liberos siluerit Pompon.
in d. l. veluti. Cap. XI.

- 1 *Obedientia Patris a quo iure.*
- 2 *Item liberorum educatio.*
- 3 *Amor parentis in filio supernaturalis est.*

VT parētibus pareamus, a Iure naturali rationis, hoc est, a iure gentium est. *d. l. veluti.* De liberis autem quid? An non illud quoque eiusdem rationis est, ut officium, quod parentibus liberi impendunt, id liberis rursus a parentibus rependatur?

- Resp. Officium parentis erga liberos est recta educatio, in
- 2 quam bruta etiam animantia naturæ Author inclinavit. At educatio liberorum non a Iure hoc gentium est, sed a naturali illo primo, cuius brutæ quoque animantes participes sunt. *l. 1. ff. de Inst. & Iu.* Porro non itidem natura docuit brutas animantes, ut parentibus obedirent suis,
 - 3 immo nec quidem, ut parentes amarent suos. Quin & in nobis parentum amor non tam naturalis dicitur esse, quam

quam supernaturalis, & quodammodo diuinus, quod ita accipio, vt non sit ab instinctu naturæ, sed totus a recta ratione. Quam bene os illud aureum? ^a

Quod est (inquit) in herbis, aut in arboribus humor, hoc est in hominibus amor; sicut .n. herbae ex humore nascuntur, & crescunt, sic homines per amorem incipiunt, & augentur. Humor quidem de radicibus adscendit in herbam, de herba autem non reuertitur ad radices, sed rursus transmittitur in semen; sic & amor de parentibus adscendit in filios, de filiis autem non reuertitur ad parentes. Ideo parentes quidem diligunt, sed non sic diliguntur a filiis, quia sicut herba non deorsum, sed sursum ad semen transmittit humorem, sic & homo non ad parentes, sed ad procreandos liberos transmittit affectum. Hæc ille.

^a Math. 19.

Propulsatio violentiæ an Iuris naturæ, vel gentium; & defensus Florent. in l. vt vim. ff. de Iust. & Iu.
Cap. XII.

- 1 *Vim vi repellere a quo Iure.*
- 2 *Cognatio naturalis inter solos homines.*
- 3 *Inculcata tutela quæ.*
- 4 *Propulsare proprie quid.*

Vim vi repellere brutis quoque animantibus adeo commune videtur esse, vt nihil magis. M. Tullius principio generi animantium omnium tributum esse docet a natura, vt se, vitam, corpusque tueantur, de-

declinentque ea, quæ ipsis nocitura videantur, tritumquæ est Græcorum oratione prouerbium. *Formicæ seu bilis est.* Et tamen, ut vim, atque iniuriam propulsemus, a Iure gentium esse docet Florent. *in d. l. ut vim.*

Respondet, hoc ideo esse, quia reindeducit Florent. a ratione naturalis cognationis, quæ nisi inter homines esse non potest. Belluæ impetu naturæ vim repellunt, nullaque ratione id faciunt, vel moderatione, quia nec rationis compotes sunt, nec cognationem aliquam vel inter se se, vel cum hominibus agnoscunt. Homines ratione agunt, non impetu, vel ultionis ardore. De hac re Paul. *in l. scientiam. §. 1. ff. ad l. Aquil.* Qui (inquit) cum aliter tueri se non possunt, damni culpam dederint, innoxij sunt, vim enim vi defendere omnes leges, omniaque Iura permittunt. Sed si defendendi in ei causa lapidem in aduersarium misero, sed non cum, sed prætereuntem percussit, tenebor lege Aquilia; illum enim solum, qui vim infert, ferire conceditur, & hoc, si tuendi duntaxat, non etiam ulciscendi causa factum sit. Et hæc quidem tutela illa inculcata est, de qua Impp. *in l. 1. C. Vnde vi.* Eandem hanc Florent propria propulsationis appellatione significat, quod not. belluæ enim non propulsant, hoc est, non agunt cū tutelæ moderatione, cuius expertes sunt, sed rabido quodam impetu.

- 4 Propulsare itaque intelligo eum, qui vel a se procul, vel pro se, suaue tutela vim arcet seruatis finibus inculpatæ defensionis, hoc enim sonat præpositio

α off. lib. 1

De

Centuria I. Cap. XIII.

27

De septimestri, & octimestri partu. *Ad l. septimo.*
ff. de sta. hom. Cap. XIII.

- 1 Septimestris partus perfectus.
- 2 Natura certos menses pregnantis non fecit, quibus pareret.
- 3 Cur de septimestri plus, quam de alijs quaesitum.
- 4 De octimestri partu disputatur.

Septimo mense nasci perfectum partum, iam receptum est
1 propter auctoritatem doctissimi Hippocratis. Et ideo
credendum, eum, qui ex iustis nuptijs septimo mense natus
est, iustum filium esse. Ita Paul. d. l. septimo.

2 Cum natura certos menses pregnantis non fecerit, qui-
bus pareret, oportuit id legibus edisseri. Nam & Plin. ^a
Ceteris animantibus (inquit) statum, & pariendi, & par-
tus gerendi tempus est; homo toto anno, & incerto gignitur
spacio. Alius septimo mense, alius octavo, & usque ad ini-
tia decimi, undecimique. De qua re Gell. ^{l.} & ad Paulum
Coras. > Audio & de causa integri partus iusta volumina
esse penes Hispanos auctores, quos ipse videris.

3 Cur autem de septimo plus, quam de alijs quaesitum fue-
rit, en tibi causa. Credebatur olim iustus partus, iustus
filius, decimum qui mensem attigisset, complevissetq; idq;
aut legem inspicias, aut temporum documenta. l. Gallus.
in princ. ff. de liber. et post. l. in testato. §. ult. ff. de suis, & le-
git. l. ult. C. de post. hered. instit. Gell. & Coras. Donec ri-
gorem undecimi mensis temperavit Iustin. in §. ult. Au-
th. de restit. & ea quae parit, &c. Nono quoque mense
perfectissimos partus nostris hisce temporibus reddi pos-
se.

se, experientia creberrima edocti sumus, ait Coras. " Pro-
batus tamen Hippocrati fuit septimestris partus, seu py-
thagoræ numeri, qui perfectissimus vnde quaque est, ra-
tio, seu aliud quodlibet ita suaserit. Vide Arist. 5

- 4 De octimestri autem partu quid? Cur (inquam) suffi-
cere septimus annus potest, nec tamen sufficere octauus
possit? Sunt hæc mehercule naturæ secretioris, quorum
ratio, quia physice minus certa, nunc a Cælo petitur,
nunc a numeris. Nec credo, octimestrem partum legi-
bus improbari, nam & illud nouimus, octauo mense fi-
lium edi posse, & quidem perfectum, vitalemque ex
Arist. " Quod ipsum Cæcil. h. v.

Insolet ne mulier decimo mense parere?

Pol nonne, etiam septimo, atque octauo.

Neque inficiatur hæc Plin. 5 exemplo Vestiliæ Romanæ,
quæ enixa quater Sempronium genuit septimo mense,
Suillum Rufum vndecimo, Corbulonem septimo, vtrū-
que Consulem, postea Cæsoniam Caij Principis coniu-
gem octauo. Et frequens est quidem mulieribus Ægy-
ptijs octimestris partus, nam fertiliores istæ ex eod. Arist.
qui tamen græcis mulieribus rarissimum id esse testatur;
quod si interdum octauo mense pepererint, vitamque
habeat partus octimestris, æstimari frequentius, vt con-
ceptionis suæ tempus ignorarint.

Sed vnde rursus tanta hæc raritas in octauo? Cur non ma-
ior in septimo raritas, si remotior est septimus?

Auer. * rem absoluit. Nam in septimo nasciturus (in-
quit) multum habet caloris, & humoris, quo fit, vt fi-
niatur tempore hoc breuissimo. Hinc octimestris par-
tus

tus raro viuit, quia, vt vitalis sit, medius esse debet inter septimum, & nonum, quod perraro accidit.

Medius (inquit) esse debet, quoniam in octauo natus necessario vnus est trium dispositionum, vt, vel sit complexionis nati in septimo, vel nati in nono, vel media inter vtrumque. Et siquidem complexio septimi est, tardauit exitum ad octauum mensem ob aliquod accidens, quare natus non dicitur iuxta naturalem usum. Si vero complexio est noni, naturalis pariter non est, nam exitum accelerauit ob aliquod accidentale. Quod si complexio media fuerit inter hæc duo, tunc naturalis erit partus huiusmodi, & viuet, prout viuunt in septimo, & in nono nati.

Hæc ille totidem verbis, ex quibus legitimum fore partum non dubitaueris, quem octauus proferat mensis.

a hist. natur. lib. 7. c. 5.

B lib. 3. c. 16.

γ d. l. septimo.

δ sup.

ε sup.

ζ lib. 7. de nat. anim. Aphrodise. lib. 1. de Anima.

η lib. 4. de generat. animal. c. 4. lib. 7. de hist. anim. c. 4. Auic. lib. 3. Fen. 21. tract.

1. c. 2. Varro (referen. Gell.) lib. rer. diu. 14.

θ d. c. 5.

ι d. lib. 7. de hist. anim. c. 4.

κ d. lib. 4. de generat. anim. c. 4.

Neminem in sua, suorum ve causa idoneum Iudicem esse;
ad l. qui Iurisdictioni. ff. de Iurisd. om. Iud. & l. in
priuatis. cum seq. ff. de Iudic. Cap. XIV.

I Nemo in sua, suorum ve causa idoneus Index. 6.

2 Nis.

- 2 *Nisi in priuatis negocijs. §.*
 3 *Iusdicentis, & Iudicis differentia.*
 4 *Priuata negocia Africano quæ.*
 7 *Necessarium non uno modo dicitur.*

Regula Iuris est, neminem in sua, suorum **ve** causa idoneum Iudicē esse. *l. uni. C. ne quis in sua cau. etc. l. qui Iurisdictioni. ff. de Iurisd. om. Iud.* A qua tamen excipere oportet, quod African. docet in *l. 77. & seq. ff. de Iudic. In priuatis negocijs* (inquit) *pater filium, vel filius patrem Iudicem habere potest.* Quæ sint priuata hæc negocia, aut quæ componendarum legum æquabilior ratio, incertum ubique est. Corasius² rem aggreditur, de quo tamen parum modeste sentit Duaren.³ Alij plerique nodum soluere tentarunt, de quibus Author Patauinus.⁴ Inualuit ille ipse Duaren.⁵ cuius sententiam doctissimi viri amplexi frequentius sunt,⁶ inter quos Ant. Fab. & Doctenthi, Vlpianum in *d. l. qui Iurisdictioni* loqui de iusdicentibus Africanum vero in *d. l. in priuatis*, de Iudice. Nota est differentia Iusdicentis, & Iudicis. Ille non iudicat, sed ius dicit per formulam, hic iudicat ex formula sibi a Iusdicente præscripta. Non potest Magistratus, hoc est, Ius dicens sibi, aut liberis suis ius dicere. *d. l. qui Iurisdictioni.* quia liberum Iusdicentis arbitrium est, valet enim pro sua potestate quiduis statuere, nec certæ formulæ adstringitur, contra vero potest Iudex pedaneus, cuius scilicet non est ius dicere, sed iudicare, etiam de causa Patris, si Filius est, & de causa filij, si pater est, iudicium *ferre. in d. l. in priuatis.* quia neq; periculosū id, neque iniquum

Centuria I. Cap. XIV.

31

quum est, cum ex præscripta sibi formula iudicaturus omnino sit, a qua nec latum quidem vnguem recedere ei liceat. Eoque maxime coloratur distinctio Duareni (alioqui nec recipi posset, quod ait, nullum subesse periculum) quod vix esse poterat, ut Iudex hic pedaneus utriusque litigatoris consensum non haberet; dabatur enim quandoque ex Centumuiris a Prætoribus, quandoque, & sæpiissime ex priuatis hominibus, in quos litigatores ipsi consensum præstitissent. *l. ex consensu. cum not. ff. de Appell.*

Sed utinam satis; obstat enim Vlp. in *l. ille a quo. in fi. ff. ad Trebell.* ubi aperto Iurisconsulti testimonio Magistratum filius gerebat, & ius dicebat; potuitque tamen, aut debuit pro sua Iurisdictione parentem cogere. *Si quis* (inquit) *filiusfam. sit, & Magistratum gerat, patrem suum, in cuius est potestate, cogere poterit suspectam dicentem hereditatem adire, & restituere.* Addita ratione in *l. seq.* Nam, quod ad ius publicum attinet, non sequitur ius potestatis. Et quasi discrimen haberi non debeat Iudicis, & Iudicentis, eadē ipsa ratione utuntur Iurisconsulti in *d. l. in priuatis. 77. et seq.* postquā. n. dixit, Afric. in priuatis Iudicijs, seu negocijs fas esse & patri filiū habere Iudicē, & filio patrē, subiungitur statim ex Paulo in *l. seq.* Quippe iudicare munus publicum est. Obstat etiam, quia si periculosum nulloatenus esse poterat, vel iniquum, ut pedaneus Iudex quasi formulæ alligatus in causa aliqua filij iudicaret, cur non etiam poterat in sua iudicare? Certe enim non poterat in sua. Hinc Vlp. in *l. Iulianus ait. ff. de Iudic.* Si alter ex litigatoribus (inquit) Iudicem solum heredem, vel ex
par-

parte fecerit, alius Iudex necessario sumendus est, quia iniquum est, aliquem suæ rei Iudicem fieri. Adde d. l. uni. C. ne quis in sua cau. &c.

- 4 Mihi rem aptissime omnium dirimit Iac. Cuiac. ^s illud exornans peregre, quod a nostris Commentatoribus hausit. Priuata negocia Cuiacio sunt, vt & Accursio, quæ & priuata Iudicia dicuntur. Notum discrimen est inter priuata, & publica Iudicia. In publicis Iudicijs nec pater filium, nec filius patrem habere Iudicem potest, hoc est, in criminalibus negocijs, in quibus nec iudices dabantur, nec formulæ, sed cognitio erat populi, aut Magistratum, qui gladij potestatem haberent a populo. In publicis sane causis (ait Cuiac.) neque ius, neque honestas patitur, vt iudicet filius de capite patris, vel contra, secus in priuatis, quam differentiam Græci interpretes eo teste confirmant, quod si quid in priuatis Iudicijs peccatum fuerit, emendari id facile possit remedio appellationis, in publicis non item.
- 5 Restat, vt in priuatis iudicijs & pater filium, & filius patrem habere & Iudicem potuerit, & Iudicentem, cum iudicare, & iudicare publicum munus sit, quod ratione nescit filij, & patris. Sed aliud est, posse patrem in causa filij, vel filium in causa patris Iudicem esse, aliud debere. Potest quidem vterque, quia Magistratus est, & deberet etiam, si filius non esset, aut pater, sed non debet, quamuis possit, cum filius sit, vel pater, quia non decet. Aut, si debet, parce debet. arg. l. senatusconsulto. ff. de off. Præsid. & vbi non potest affectione seduci, ibi tantum debet, exceptis tamen criminibus, in quibus nec de-

Centuria I. Cap. XIV.

33

debet, nec potest. Ad rem. Africanus docet *in d. l. in priuatis*. posse patrem in causa filij Iudicem esse, nec male, potest enim, vt ibi, & *d. l. ille a quo*. & ideo, nisi recusatus fuerit, iudicium valet. Sed non debet. *d. l. qui iurisdictioni*. & ideo bene recusatur.

At denuo turbat Vlp *in d. l. Iulianus ait*. vbi alium Iudicem necessario sumendum docet. At, si necessarius secundus est, procul dubio primus nec debuit, nec potuit.

6 Tu igitur sic constitue. In causa propria iudicare nemo potest, aut debet, sed necessario sumendus alius Iudex est. *d. l. Iulianus ait*. Sed in causa patris, vel filij sui iudicare, quisq; potest, licet non debeat, vt dicebam. Obserua- bis, tres illos Imperatores *in d. l. unica. C. ne quis in sua cau.* decreuisse singulariter, ne quis in propria causa Iudex sit, in causa autem filij nihil nouum statuisse, sed eam sub veteri dispositione reliquisse, quasi propria causa non sit, sed alterius. Est quidem patris, & filij vna persona. *l. vlt. C. de imp. vnum corpus. l. cum scimus. §. vlt. C. de Agric. & Censit. lib. 11. vna caro. c. contradicimus. §. 1. 35. q. 3.* sed a fictione hæc sunt, non a certitudine Naturæ, qua alius a patre filius est, maxime quod ad Ius publicum at- tinet. *l. nam quod. ff. ad Trebell.*

Sed & illud credere par est, primum Iudicem fuisse vni ex li- tigantibus suspectum *in d. l. Iulianus ait*. cur enim dubi- tatum de hac re fuisset, & maxime pendente iam lite? Hinc alius Iudex sumendus necessario fuit, quia recusa- tus primus fuit.

7 Illudque etiam a Dialecticis accepimus, non vno modo necessarium dici. Quin & a Iurisconsultis, quibus sepe

C

ne.

necessarium idem est, atque opportunum, sicut e contrario impossibile interdum dicitur, quod difficile. *l. cum in plures. §. vestimenta. cum Accursio. ff. loca.*

- ^a *d. l. qui Iurisdictioni. l. Magistratum. ff. de adopt. & lib. 4. Miscell. c. 9.*
- ^B *disput. lib. 1. c. 51.*
- ^γ *In conciliat. legum. &c. Nicol. Genua.*
- ^δ *d. c. 51.*
- ^e *Loriot. Iul. Pac. Ant. Gubert. Petr. Costal. Hierony Tentler. Pet. August. Eric. Hadelman. penes. Gen. Patav. sup. Adde. Vult. in §. omnium n. 48. Instit. de Ad.*
- ^ζ *d. l. qui Iurisdictioni in Rational. & Iurispr. Pap. tit. 1. princ. 4. ill. 3.*
- ^η *Coras. lib. 3. Miscell. c. 8. n. 5. & lib. 4. c. 9. n. 3. Alciat. l. b. 3. Pareg. c. 2.*
- ^θ *d. l. 77. in priuatis.*
- ^ι *Cast. in d. l. qui Iurisdictioni. n. 2. vbi Alex. n. 2. Bart. Socc. n. 2. & alij Scriben. penes Gen. Sup.*
- ^κ *Duaren. d. c. 51.*

De vulgari questione legitimati per subsequens. Et tentatus Tribuniani locus in §. liceat. *Auth. Quibus mod. nat. eff. legit. & in §. illud. Auth. quib. mod. nat. eff. sui. Cap. XV.*

- 1 *Legitimatus per subsequens, an legitime natus dici possit.*
- 2 *Mens disponentis pro legitime natis, quæ.*
- 3 *Anatura omnes liberi aequales.*
- 4 *Legitimati proprie legitimi an sint.*
- 5 *Restitutio priuationem premitit.*

Pater sibi filium hæredem scribit, eique Caium substituit ea conditione, si decesserit institutus absque liberis de legitimo Matrimonio natis. decedit institutus cum filio naturali, sed legitimato per subsequens matrimonium. Queritur, an sit locus Substituto.

Com-

Centuria I. Cap. XV.

35

- 1 Communis schola substitutum excludit, quasi defecerit conditio, quasi (inquam) legitime natus dici possit, qui sequenti coniugio legitimatus est; idque Alciatus & plene consuluit contra Alexandrum; & quod & Couarr. recepit, & passim ordinarij interpretes.
- 2 Sed qui ita sentiunt, hi & a verbis testatoris manifeste recedunt, & a sententia; neque enim dubitandum videtur, eam fuisse mentem disponentis, quam verba demonstrant, ut videl. legitimatos excluderet, successoresque, perinde suos traheret ad iustas nuptias initio contrahendas, & dedecus auerteret, quod ex concubinarijs amplexibus iniici solet.

Neque habet communis traditio fundamentum, quod non facile subuerti possit. Et pro ea præcipuum illud visum est, quod Tribunian. scribit in d. §. liceat. *Auth. quib. mod. nat. eff. legit.* & in §. illud. *Auth. quib. mod. nat. eff. sui. a.* natura scilicet nullum fuisse discrimen naturalis, & legitimi, sed omnes liberos fuisse æquales, nisi quod differentiam huiusmodi inter filios inuexit lex. *Sicut enim* (ait ille) *natura quidem liberos fecit omnes, bella vero seruitutem adinuenerunt, sic etiam hinc natura quidem legitimas produxit soboles, attamen ad concupiscentiam diuersio naturales eis immiscuit.* Quo arguebant, naturales nullum habere impedimentum, præterquam Iuris positiui, ut legitimi euadant, quales a natura fuere, quapropter, si impedimentum illud e medio tollat lex, inde effici, ut ab initio fuerint legitimi, & e legitimo matrimonio nati, quemadmodum cum ventus repellit nubes, solem nobis demonstrat, qui ante fulgebat super terram, sed nubi-

bus operiebatur.

Equidem, nisi bis, ac pluries sic Tribunian. loqueretur, mirarer, si ita scripta lex esset. Quomodo enim potuit natura facere legitimos, si naturalium, ac legitimorum discrimen nec quidem agnouisse potuit natura? Urgeo similitudinem ex eodem Trib. *in princ. Instit. de libertin.* Et cū uno (inquit) cōi nomine omnes homines appellarentur, Iure gentium tria hominum genera esse cœperunt, liberi, & his contrarium serui, & tertium genus libertini, qui deficiant esse serui. Sic omnes a natura communi nomine filii vocabātur, nec dum facto discrimine inter naturales, & legitimos; quomodo igitur potuerunt filij, qui ex concubina nati essent, legitimorum denominationem a natura concipere? Nam si non potuerunt, falsum est sublato legis impedimento fieri legitimos, quasi ad naturam ipsam remeantes.

Existimo, Tribuniani sensum esse, ut restitutio naturæ sit restitutio æqualitatis; Sicut enim filij a natura erant æquales, ita restituti per legitimationem filij reliquis ex iusto matrimonio editis æquales fiunt, quasi ad naturæ modum reuertantur. Ergo non valet argumentum pro communi sententia, nam, si proprie loqui velimus (quod Tribun. non facit) lex non tam restituti, quod a natura erat, quam naturalem vocat ad ius legitimi, quod a natura non habebat.

Sed & illud animaduerto, non esse ob id legitimatum filiū cum ijs, qui legitimi dicuntur, & sunt, vique quaque cōparandum, cuius rei bonum argumentum præstat idem Trib. *in d. §. liceat sicut.* Et in liberis (ait) natura quidem
li.

liberos fecit omnes, bella vero seruitutem adinuenerunt, &c.
 Sicut ergo manumissi veram habent libertatem Ciuum Romanorum, nec tamen ingenui dicendi sunt, sed libertini, sic legitimati verum quidem habent legitimorū ius cum legitimis, sed non ideo legitimi proprie dici possunt; sique contendas cum Trib. in §. ult. *Auth. de incest. nupt.* legitimos proprie esse, & plura sileam de hac re, quæ alterius sunt instituti, nemo tamen dixerit, vere & proprie dici posse e legitimo matrimonio natos, cum factum repugnet.

- 4 Ea denique ad naturæ modum restitutio, qua Tribun. nititur, non tantum filios tangit, qui per connubium sequens legitimi fiant, sed & eos, qui per rescriptum, vel alijs quibusdam modis, cum tamen fateamur omnes vno ore, legitimationem per rescriptum ad exclusionem substituti non valere.

Nec valde solidum a restitutione illa, quam dicimus, confici argumentum potest, si rem diligenter inspicimus; Nā restitutio priuationem præmittit, quam testator manifeste abhorret, quando non legitimos vocat, sed ex legitimo matrimonio natos, vt dicebam.

Reliqua prope inutilia sunt, quæ pro communi sententia afferri solent, a qua subinde latius rem disputans bene defecit Card. Mant. cum quo & alij tam multi, vt non facile secerni posse, quæ communior sententia sit, scripserit, plures hinc inde referendo, & grauem quæstionem fusius examinando Vincent. Fusar.

^a lib. 9. cons. 52. ubi de magis comm.

^b lib. 7. cons. 5.

^c de sponsal. par. 2. c. 8. §. 2. in fi.

^d ad Rub. ff. si cer. pet. Ex quibus Rip. n. 3. Bolognet. n. 13. Alf. n. 20. Pro qua etiā parte Surd. decis. 319. n. 5. Boer. decis. 159. n. 20.

^e De coniect. ult. volunt. lib. 11. tit. 12. n. 17.

^f Gui. Pap. decis. 482. n. 4. Thesau. decis. 196. & passim alij.

^g de substit. q. 409.

Custodiendum esse tempus, seu conceptionis, seu partus, quod magis infanti proficuum futurum sit; ex *l. nuper.*

§ *ult. C. de natur. liber. & conciliatus Paul. in l. 11.*

ff. de sta. hom. Cap. XVI.

1 *Matrimonium filij ignorante patre de Iure Ciuili nullum est.*

2 *Iustus filius unde aestimetur.*

3 *Sequenti matrimonio spurius legitimatur.*

4 *Idque operante lege per fictionem.*

5 *Concubinatus nomen accepit per legem.*

6 *Non tamen per legem Canonis.*

7 *Definitur quaestio nobilis de retrahenda dispensatione Papae &c.*

ET generaliter definimus (ait Iustin. in d. §. ult.) & quod super huiusmodi casibus variabatur, definitione certa concludimus, ut semper in huiusmodi quaestionibus, in quibus de statu liberorum est dubitatio, non conceptionis, sed partus tempus inspiciatur, & hoc fauore facimus liberorum, ut editionis tempus statuamus esse in spectandum, exceptis his tantummodo casibus, in quibus conceptionem magis approbari infantium conditionis utilitas expostulat.

Hoc itaque retento, quod & certum est, tempus illud custod-

stodiendum semper esse, seu partus, seu conceptionis, quod infanti magis proficuum futurum sit, requiro, cui responderit Paul. in l. 11 ff. de sta. hom. cum, qui viuentem patre, & ignorante de conceptione filia conceptus est, licet post mortem aui natus sit, iustum filium ei, ex quo conceptus est, esse non videri.

Casus, de quo quæritur, est. Filia nubit ignorante Patre, eodemque superstiti filium concipit. Concepto filio pater moritur, & mortuo patre nascitur filius. Quæritur an iustus sit. Negat Paul. iustum esse, quia conceptus fuit viuentem aui, hoc est patre, qui ignorauit de conceptione filia, & quo tempore valere matrimonium non poterat. Ergo (aiunt Hispani authores) quando quæritur, an iustus filius sit ex habilitate, vel inhabilitate parentis, non eo tempore quærendum est, quo in lucem editus, sed quo conceptus est, potuit enim prodesse Nepoti, ut post Aui mortem nasceretur, quo tempore valere matrimonium ceperat, & tamen nocere debuit eidem, ut viuo aui conciperetur.

Quid igitur hoc? Non hercle aliud, quam ratio infectæ radicis. Erant enim Nuptiæ prohibitæ, adeoque inualidæ, si pater ignorasset, nec vel expresse, vel tacite consensisset. l. 2. l. filius f. l. Nuptiæ. 18 ff. de Rita. nupt. l. nec filium. l. in coniunctione. C. de Nupt. Justin. in Nouel. 22. et in princ. 2 Instit. de Nupt. vbi Balduin. & Vult⁶ valde erudite. Cumque iustum filium æstimemus non ex instanti suæ conceptionis, sed ex die iustarum Nuptiarum. Instit. de pat. pot. ff. de Nupt. in princ. nec iustus dici possit, qui non fuerit ex iustis nuptiis procreatus, ut ibi, nec procreatus

possit ex iustis Nuptijs dici, qui ante iustas nuptias conceptus fuerit, sequitur, verissimum esse, quod Corasius docet, & semper conceptionis tempus spectari oportere, quando filiorum qualitatem dignoscere volumus ob iustas, vel iniustas Nuptias, quicquid de alijs.

Quod autem opponeretur ex Iustin. editionis, seu natiuitatis tempus spectari oportere, quando id partui commodius est, valet, si retrahi partus potest ad tempus cōceptionis; valet (inquam) si fingere possimus, conceptionis tempus habile fuisse, quod hic non possumus, nam si fingere velimus, iustum fuisse matrimonium eo tempore, quo conceptus Nepos auo est, fingemus simul, stare potuisse Matrimonium sine consensu aui, quod impossibile a Iure est.

- 3 Sed hic statim difficultas. Statuit Iustin. *in l. cum quis. et d. l. nuper. in princ. C. de Natur. lib. & §. ult. Instit. de Nupt.* sequenti matrimonio legitimos reddi filios, qui spurij nati essent, eosque rerum omnium, & hæreditatis cum ijs, qui in ipso Matrimonio deinceps nascerentur, fieri participes; *cum gratias agere (inquit) fratribus suis posteriores debeant, quorum beneficio ipsi sunt iusti filij, nomenque & ordinem subsecuti.* Arguunt itaque a maiori sic. Si filij tum concepti, tum etiam nati ex iniusta coniunctione efficiuntur legitimi, sique coniunctio ista sit legitima, & iusta, & quidem ope legis, quæ fingit, iustum fuisse Matrimonium tunc, quando spurij illi nati fuere, cur quasi renouato, & purgato Matrimonio per mortem Aui non magis iustus euadet filius, qui non spurius natus, sed conceptus duntaxat, antequam iustum matrimoniū esset
- 4

Centuria I. Cap. XVI.

41

esset, natus deinceps est, postquam iustum matrimonium factum est? Cur (inquam) natalis dies ad tempus conceptionis non retrahitur ope eiusdem fictionis? Nam constat, quo tempore filius nascitur in specie Pauli, sublatum esse impedimentum morte aui, quod faciebat, ne patri suo posset nasci iustus, patriam scilicet potestatem, qua agebatur, ne posset filia iuste nubere sine iussu patris.

Respondet Accurs.^{us} discrimen esse, nam extremum illud, ad quod fictio reducitur in oppositis legibus, iuris interdictionem non habet, concubinatus enim nomen per legem accipit, scilicet, ut legitima coniunctio sit. *l. in concubinato. ff. de Concub.* quo fit, ut & liberi ex concubina nati proprie naturales fuerint appellati.

Connanus aliter sentit, in eo enim insistens, ut concepti ex non iustis nuptiis nunquam iusti fiant, respondet, id quod emendatum a Iustiniano fuit in *d. l. cum quis.* singularem habere causam, vel rationem, quia videlicet gratias agere fratribus suis posteriores debent, ut ante dixi, cum filiorum ante susceptorum amor iungendi postea, matrimonij voluntatem dedisse videatur. Cur autem non idem fuerit constitutum in specie Pauli, promptum esse dicit rationem afferre. Nam (inquit) si eo matrimonio geniti, quod sine consensu Patris factum est, eius morte confirmato matrimonio, erunt legitimi, nullus erit, qui sine Patris voluntate non facile ducat, quod sperat, eo defuncto, iustum fore matrimonium, iustosque ex eo venientes liberos. At, quod de Concubinae liberis institutum est, contrariam habet æquitatis rationem, ut scilicet inuitaretur quisque ad iustas nuptias, & quam concubina loco tenebat, eam ut legitimam

uxor-

uxorem sibi habere vellet. Quod igitur in Concubinis sancitum est, allicit nos ad recte facta, ut a concubinis ad iustarum uxorum amplexum confugiamus; quod si in filiis fam. idem statueretur, delinquendi præberet materiam, neque post hac filij patris auctoritatem in matrimonijs suis expectarent. Hæc ille.

- 6 Accursium sequeretur, nisi vnum maxime obstaret. Hodie enim concubinaris coitus nomen legis non habet, cum a Iure Canonico damnetur, & tamen Ius Civile approbarunt Romani Pontifices, quo fit retractio temporis per fictionem. *c. tanta. Qui fil. sint legit.*

Soluo quæstionem. Ius Canonicum patitur, natos a Concubina fieri iustos filios per matrimonium subsequens, quia fictio nõ reducitur ad impossibile aliquod Iuris; fingitur enim concubina fuisse vxor, quæ & potuit vxor esse, iustumque cum ea fingitur matrimonium fuisse, nam & iustum esse potuit ab initio. Conceptus autem Nepos ante mortem Aui, & post Aui mortem natus non potest iustus effici, quia non potest fingi, uxorem fuisse illam, cum qua matrimonium lege interdictum fuerat, hoc est, quæ Patris consensum minime habuerat. Sic nec natus quidem ex concubina effici iustus potest per matrimoniũ subsequens, si fictio ad impossibilitatem Iuris referatur. *d. c. tanta.*

- 7 Non dubitabis, perutilem quæstionem esse hanc in disputationibus quoque nostri temporis. Pone, Romanum Pontificem dispensasse, ut matrimonium cum impedimento aliquo non iuste contractum denuo ineatur. Statim requiris, an ita porrigi dispensatio illa queat, ut proles

Centuria I. Cap. XVI.

43

les ex iniusta coniunctione suscepta iustadeinceps fiat, & legitima, quamvis nihil de illa fuerit in literis expressum. Negabis ex Paulo iustam fieri, quod semper scio post hac responsuros legum peritos. De qua re latissime Thom. Sanch. §

a n. 25.

g n. 16.

γ d. l. Paulus. n. 3.

δ in l. & si contra. in gl. ult. c. de. Nup.

ε lib. 8. Comment. c. 4. n. 6.

ζ de Matrim. lib. 8. disput. 7. cum relatis.

Selectiora quædam de fructibus annorum sequentium
vbertate compensandis, & sublata legum antinomiæ
cum resolutione practicæ quæstionis; *Ad l. cum
certus. ff. de trit. vino, & ol. leg. l. legatum. §.
Vini falerni. ff. de ann. leg. Cap. XVII.*

1 Debitor an, & quando teneatur fructus, qui vno anno deficiunt, annorum sequentium vbertate compensare. 2.

3 Resolutio practicæ quæstionis.

NEgat Iulianus in eleganti specie quæstionis, teneri debitorem fructus, qui vno anno deficient, annorum sequentium vbertate compensare. Vide *l. cum certus. ff. de trit. vino, & ol. leg. h. v. Cum certus numerus amphorarum vini legatus esset ex eo, quod in fundo Semproniano natum esset, & minus natum esset; non amplius deberi placuit, & quasi taxationis vicem obtinere hæc verba. Quod natum erit. Eode inque modo respondet idem Author in l. si debitor. §.*

veri-

verisimile. ff. de contrah. empt. vtens eisdem verbis in persona stipulantis. Et stipulatus est decem pondo olei, quod natum esset.

Sed contrarius videtur Paul. in l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de Verb. oblig. h. v. Si stipulatus fuero ex fundo certum amphoras vini, expectare debeo, donec nascatur, & si natum sine culpa promissoris consumptum sit, rursus expectare debeam, donec iterum nascatur, & dari possit, & per has vices cessaturam, aut ualituram obligationem.

Responderem, non esse in lege Pauli verba illa taxatiua. Quod natum erit, uel esset, quæ sunt in legibus Iuliani, neque ideo mirum esse, si compensandum est, quod defuit cum sequenti fertilitate.

Sed turbat Labeo in d. l. legatum. §. Vini Falerni. ff. de Ann. leg. Is proponit, sic legasse testatorem. Vini Falerni, quod domi nasceretur, quotannis in annos singulos binos culleos heres meus Attio dato. Videbatur non esse locus compensationi, cum scripta fuerint verba illa taxatiua. Quod domi nasceretur. Et tamen in contrarium sic resoluit. Etiam pro eo anno, quo nihil uini natum esset, deberi duos culleos, si modo ex uindemia cæterorum annorum dari possit.

Sed & Vlp. in l. ex eo. ff. de Trit. ui. & ol. leg. sic legatum fingit a testatore. Ex eo uino, quod in illo fundo nascetur, heres meus amphoras decem quotannis in annos singulos dato. Hic quoque taxationem legimus per ea verba, quod in illo fundo nascetur, & tamen compensatio iniungitur ex fructibus antea acti temporis. h. v. Quo anno natum non fuisset, ex superiore anno eius fundi eum numerum amphorarum heredem daturum Sabinus existimat, quæ sententia, si uoluntas

tas non aduersetur, mihi quoque placet.

- 2 Quid dicendum? Cuiacius distinguit. Aut testator unicum annum, & quidem præsentem respexit, adiecitque verba illa. *Natum erit, vel esset*, & tunc illa taxationem significant ad sensum Iuliani in d. l. cum certus. d. l. si debitor. quod enim præstandum est, nisi semel præstari non debet, ideoque solum id, quod natum est, taxatiue datur, & debetur. Aut testator in annos singulos quid legauit, & tunc, quia plures anni adscripti sunt, & alter alteri fert suppetias, suppleturque alter facile ex altero, quasi mutua cognatione, mutuo ve vinculo iungerentur, propterea verba illa, *nascetur, vel nasceretur*, taxationem non faciunt ex sententia Labeon. & Vlp. in d. l. ex eo. & d. §. Vini Falerni.

Addiderim, verba illa, *natum erit, natum esset*, completum aliquid, vel absolutum denotare, cum rem actam significant; Illa verò, *nascetur, nasceretur*, cum futurum, quid sonent, interpretatione legis taxationem non facere, quod velim notes in difficili legum contrarietate. Restat, compensationem fieri debere ex reliqui temporis vbertate; quando verbum nullum est, quod taxationis vicem valeat obtinere.

- 3 Habes, quid respondere tuto valeas vtitatæ quæstioni Ordinariorum Iuris interpretum. Stat decretum, ut nouus Canonicus de primis fructibus dare Cappam teneatur valentem decem. Dubitant, an supplere teneatur ex fructibus anni sequentis, si priores non sufficiant. Negauit Rip. Sed perperam, nam verius est, teneri Canonicum, ut ex fructibus suppleat anni sequentis, cum decre-

decretum de primis fructibus loquatur, nec taxationem aliquam in verbis habeat, quod not. Si itaq; primo anno nulli nascantur, supplebitur ex fructibus anni insequentis, qui dicentur primi. Urget etiam pro veriori nostra Papin. in l. Firmio. ff. quan. dies leg. ced.

^a d. §. Vini falerni.

^a ad Rub. ff. si cor. pet.

^y d. Rub. n. 5. Cagnol. n. 3. & alij comm. teste Alf. n. 13. post Bal. in l. si plures. n. 34. C. condit. insert.

Obligationem ex delicto consensum aliquem habere delinquentis, sed inefficacē. Ad l. 4. ff. de oblig. & Act.

Cap. XVIII.

- 1 Obligatio ex delicto realis est.
- 2 Principium pænæ extra nos.
- 3 Consensus duplex.
- 4 Et qualis sit delinquere volentis quoad obligationem pænæ.
- 5 Contrahens matrimonium quomodo consentiat in copulam.

1 **O**bligatio ex delicto re tantum constat, non verbis,
2 aut consensu, inquit Gaius in d. l. 4. Consentit D. Thom. ^a dum principium pænæ extra nos esse, non ineleganter scribit, cui consequens est, de ratione pænæ esse, ut voluntatem non habeat.

At neque id quidem negari potest, consensum esse aliquem facientis crimen. l. 1. §. Bestias. ibi, passi sunt. ff. de Postul. l. Imperatores. ibi, ipse te huic pænæ subdidisti. ff. de Iure fis. l. ult. ibi, sua mente punitus est, C. ad l. Iul. Maieft. §. quia vero Leonis. 2. Auth. de nō alien. aut perm. Vide Accurs. 8

3 Ego

Centuria I. Cap. XIIIX.

47

3 Ego itaque cum Theologis consensum facio duplicem ;
 4 alterum implicitum voco, alterum explicitum. Implicitum dico eum, qui virtute continetur in consensu ad delictum, in quo delicto radix est pœnæ, qui enim in delictum assentitur, is necessario cōsentit in pœnam, quæ delicto inest legis autoritate. Est tamē ea conditio cōsensus impliciti, vt nihil operetur, si contrarius ei sit consensus explicitus. Ergo implicitus hic consensus, quem dico, nullam producere obligationem potest ad pœnā habet enim explicitum ei contrarium, qui nihil minus velit, quam pœnam. Nec repugnat, duos hosce consensus in vno, eodemque homine sibi inuicem contrariari. Exemplum alibi habeo ; ^d qui enim Matrimonium contrahit, vi ipsa contractus coniugalis, & traditionis proprii corporis consentit in copulam implicito quodam consensu, & tamen explicite dissentire interdū potest, aut debet. Casus est in c. commissum. de Sponsal. & in c. Beata Maria. 27. q. 2. ^o

* 4. sent. dist. 18. q. 5. art. 5.

p d. §. bestias. vers. onerari. Cagnol. cum relatis ad Rub. ff. si cer. pet. n. 46. Gomes. in §. omnium. n. 2. Institut. de Act.

γ Vide Couarr. in c. alma Mater. §. 10. n. 10.

^d Sacr. Iur. contr. disert. 10. c. 7.

1 Vide d. c. 7. n. 24. & infra cap. 100.

Nobilitatem adoptione minime acquiri. *Ad l. in omni l. per adoptionem. ff. de adopt. Cap. XIX.*

1 Nobilitas adoptione non mutatur, sed dignitas.

2 Nobilitas ex duplici fonte.

3 Gene-

- 3 *Generis, & gentis differentia.*
- 4 *Filius Senatoris adoptione non mutat genus.*
- 5 *Uxor æstimatur ex genere Viri sui.*
- 6 *Matrimonium cum adoptione haud bene collatum.*
- 7 *Adoptione cur dignitas adiiciatur, non genus.*
- 8 *Dignitates a Iure Ciuili publico.*

Ignobilem, qui se nobili in adoptionem dederit, ex adoptione nobilem fieri, quæ sita scilicet dignitate, nobilitateque Patris adoptiui, probatum videtur *l. in omni. l. per adoptionem. ff. de adopt. l. Senatoris. cum seq. l. emancipatū. ff. de Senator. l. 4. C. de Decur. lib. 10* Hinc refert M. Tullius, Publium Clodium, qui se plebeio homini adoptandum dederat, ut Tribunus plebis fieri posset, e nobili plebeiu factum esse. Enimuero, si per adoptionem crescere nobilitas posset, magnus undique exiret adoptiuorum numerus, qui obscuro loco geniti nobilitatem ambirent per adoptiones, ad quos effrañandos constitutione aliqua opus esset, pro ut in similibus factum videmus.

- 1 Non itaque sic se habet res; non (inquam) nobilitas adoptione mutatur, sed dignitas, ut satis explicant memoratæ leges. Nobilitas nisi a duobus esse non potest, aut enim a genere, aut a Principis largitate, inquit Cuiac. non igitur ab adoptione; adoptio enim gentem quidem
- 2 mutat, hoc est, familiam, & familiæ nomen, sed genus non mutat, hoc est, stirpem, sanguinem, & originem. Differentia aliqua est generis, & gentis, licet confundi interdum videantur. Genus originem dicit, gens vero familiæ longam seriem, & ex longa illa serie familiæ suæ quasi

Centuria I. Cap. XIX. 49

quasi præscinditur is, qui in alienam familiam adoptatur, & nouum consequitur nomen alterius ordinis, hoc est, alterius illius familiæ, in quam adoptatur.

Neq; obstat exemplū Clodij; immo enim eligi Clodius nequaquam potuit ad Tribunatum plebis; nam nec potuit desinere esse Patricius per adoptionem, quæ non minuit, sed addit, propterea M. Tull. adoptionis illius commentum euertere pluribus tentat, negans in primis, Clodium hominem Patricium secundum leges Tribunum creari potuisse. Vide Connan. >

Cauendum itaq; a Cuiacio est, dū hoc ipso exemplo Clodij verius esse existimat, vt nobilis per adoptionem plebeius fiat; & ratio, quam reddit, commentitia est. *Quia* (inquit) *ipse met prodit suam nobilitatem, qui se dationi subiicit, & familiæ plebei hominis, nec secus, ac is, qui ad præcium participandum venundari se passus est.* Hæc (inquam) ratio, si generalis est, fiet ex consequenti, vt filius quoq; Senatoris se ipsum prodatur, si se subiiciat inferiori alicui per adoptionem; & tamen contrarium docet Paul. in *d. l. Senatoris. h. v.* *A Senatore in adoptionem filius datus ei, qui inferioris dignitatis est, quasi Senatoris filius videtur, quia non amittitur Senatoria dignitas adoptione inferioris dignitatis non magis, quam, vt Consularis desinat esse.* Sin hæc ratio singularitatem aliquam a Iure habet in causa nobilitatis, probanda vtique singularitas ista erat.

- 5 Neque aliquid pro Cuiacio facit exemplum mulieris, quæ Matrimonium contrahit, de qua re sic habet iste. *Et ita quoque mulier patricij generis, si elegerit nuptias plebeij, transit in plebem, vt de Virginia nominatim scripsit Plin. lib. 10.*

D

Q

Et de se queri debet, quæ nupsit plebeio, atque ita prodidit nobilitatem sui generis, et sanguinis. Contra autem mulier plebeia (quia videtur se non prodit) per Matrimonium non mutat genus, si abesset constitutio Imperatoris, quæ specialiter constituit, ut plebeia per Matrimonium, puta, si nupsit Patricio, non tantum erigatur honore Mariti, sed etiam nobilitetur genere Mariti, atque ita proprium genus commutet in genus Mariti. l. ult. C. de Incol. lib. 10. l. Mulieres. C. de dignit. lib. 12. Sed commentitium id quoque est, quia enim ratione, Mulier plebeij generis nobilitatur genere Mariti, si Patricio nupsit, eadem prorsus ratione Patricia mulier inferiorem Mariti conditionem sequitur, si inferiori se copulauerit. Non igitur quia se prodit, sed quia placuit, ut non ex proprio genere mulier æstimeretur, sed viri, sic in loquuntur Diui Principes in d. l. Mulieres. et d. l. ult. Mulieres honore Maritorum erigimus, genere nobilitamus, et forum ex eorum persona statuimus, et domicilia mutamus. Sin autem minoris conditionis virum postea sortite fuerint, prioris dignitate prius posterioris Mariti sequentur conditionem. Nec tamen ita faciunt Principes, ut genus mutare velint, quod immutabile a natura est, sed ut æstimeretur mulier ex genere Mariti.

- 6 Sed nec recte Matrimonium cum adoptione confertur, etiam si ius solum Civile intueare. Ut ecce. Adoptio non mutat conditionem, ut latius probat Cuiac. & tamen Matrimonium conditionem mutat mulieris, unde Impp. in l. 3. C. de Murileg. & Gynac. lib. 11. Ingenuæ mulieres, quæ se Gynæciarijs sociauerint, si conuente denunciatione solemni splendorem generis contuberniorum vilitati præferre

Centuria I. Cap. XIX.

51

voluerint, suorum Maritorum conditione teneantur. Et profecto nullibi de adoptione audiuius, quod de matrimonio scriptum legimus in *l. 1. ff. de Ritu nupt.* ut sit consortium omnis vitæ, diuini, & humani Iuris communicatio. Nam, quia consortium est omnis vitæ, propterea, & genus communicari intelligis, & aliam quamlibet conditionem, non enim potest Mariti fors alia esse a sorte vxoris suæ, ut consortium dicatur, & sit. Vide Conn.^{d.}

7 Cur autem sic statuerint Legumlatores, & dignitatem adijci voluerint per adoptionem, non etiam genus, seu generis claritatem, causa fortasse fuit, quia dignitates extrinsecus obueniunt, & a Principe, seu Ciuitate pro meritis cuiusque decerni solent, nulloque habito discrimine, patricius ne sit, aut plebeius. Sic plebeio natus, & Senatui adscribi potest, & honores omnes adipisci, cuius rei præclarissimum exemplū Romanis præbuit M. Tull. humillimo loco natus. Propterea (quod pulchre Conn.^{e.}) ut fortuitum est nasci a Senatore, & Consulari viro, sic ab eo etiam adoptari, neque vlla inuidia est, si a Senatore adoptatus filius adoptiui Patris gaudet honore, cū & honori succedere valeat, qui natus ab huiusmodi est. Immo valere plus debuit, ut adoptiuius patriam dignitatem consequeretur, quam ut naturalis; nasci enim fortuitum est, adoptari vero, hoc est, in filium ex multis deligi, non a fortuna est, sed a merito personæ, quod quidem meritum communicare potuit dignitatem adoptiui Patris. Hæc Connan.

8 Denique dignitates a Iure Ciuili publico sunt. *l. 1. ff. de Iust. & Iu. §. ult. Instit. tit. 1.* genus vero a tota natura,

D 2 cui

cui Diui Principes in solo matrimonio præiudicare vo-
luerunt, quatenus possent.

^a pro domo sua.

^e d.l. in omni.

^γ lib. 2. cap. 15. n. 10. Coras. l. l. per adoptionem. n. 4.

^δ lib. 8. c. 4. n. 2. Rauard. coniect. lib. 2. c. 11.

^ε d. c. 15.

Iudices de facto respondere, non legum Conditores. *Ad*
l. eum, quem temere. §. 1. ff. de Iudic. Cap. XX.

- 1 *Iurisconsultus non respondet quaestionibus facti.*
- 2 *Recuperatores, &c. qui.*
- 3 *Præsides cur de facto consulentibus non respondeant.*
- 4 *Quaestio facti in arbitrio est iudicantis.*

1 **C**OMMUNIBUS Scribentium votis resolutum est ad *l.*
1. C. de Eden. iurisconsultum, eundemque legis
conditorem non respondere quaestionibus facti. *l. non sta-*
tim. ff. de plagiar. l. Seia. §. ult. ff. de fun. instr. cum alijs
penes scriben^a.

Nec probatur oppositum ex *l. Diuus. ff. de Off. Praesid. l.*
Insulam. ff. qui potior. in pign. hab. l. miles. §. mulier. ff. de
adult. cum ex resolutiones de Iure sint, si bene confide-
rentur, non de facto. Fuit denique non Legumlatorum,
sed iudicantium munus, ut ipsi de facto responderent. d.
l. non statim. l. 3. §. ideoque Diuus. ff. de testib. l. viro. ff. sol.
Matrim. l. 1. ff. ad Turpill. cum alijs penes Duaren^β.

Mirum itaque non videtur, quod scribit Vlp. in *d. l. eum,*
quem temere. §. 1. neque ipsos quidem Præsides, aut Ma-

gi

Centuria I. Cap. XX.

53

gistratus de facto respondere debuisse h. v. *Iudicibus de Iure dubitantibus Præsides respondere solent, sed de facto consulentibus non debent Præsides consilium impertiri.*

- 2 Sed ante me alij considerarunt, hanc legem de Præsidi-
bus esse, qui de Iure interrogantur ab ijs, quos ipsi dant
Iudices, & interdum Recuperatores dicuntur, quandoq;
etiam dati, delegati ve, aut simpliciter Iudices, & alijs
quibusdam modis, quasi vero sic dictum esset. Præsides
non tantum crimine, sed etiam criminis suspicione vaca-
re oportet, quo fit, vt iudicibus de Iure consulentibus re-
sponduri quidem sint, sed non de facto consulentibus;
nam ius certum vbique est, & hæc Iuris certitudo facit,
ne responsum Præsidis ulla possit, vel gratiæ, vel ambi-
tionis suspicione laborare, prout neque vllus gratiæ, vel
ambitioni locus relinquitur in ea re expedienda, quæ ali-
ter habere se non possit. At facti incertitudo e contrario
facit, vt si de facto consulentibus Iudicibus respondeant
Præsides, materiam calumniæ, & infamiæ ea res dare
possit, vt (inquam) per gratiam, vel ambitionem aliquid
fecisse Præsides videantur, cū res aliter habere se posset.
Hoc enim est, quod ibidem subiungit Vlp. *Hec enim res
nonnunquam infamat, & materiam gratiæ, vel ambitionis
tribuit.*

- 4 Nec consultius aut loqui poterat, aut definire, nam quæ-
stio facti tota pene est in Iudicis arbitrio, cum ipsæ etiam
coniecturæ in eiusdem Iudicis arbitrio sint. Vide *d. l.*
1. ff. ad Turpill. l. ordine ff. ad Municip. & quæ de singu-
lis erudite Duaren. & Fab. ^d Sic male contorquet se Ac-
curs. ^e

D 3

^a Dec.

^a Dec. Bolognet. Alf. & alios in l. 1. C. de Eden.

^b lib. 1. disput. cap. 41.

^c Ibid.

^d In Rational. ad d. l. cum quem temere. §. 1.

^e In d. §. 1. ver. tribuit.

Librum rationum probare aduersus scribentem. *Ad l. certum. §. si quis absente. ff. de Confess. Cap. XXI.*

- 1 *Liber rationum valet in præiudicium scribentis*
- 2 *Qui absente Aduersario confitetur, quando haberi pro iudicato debeat.*
- 3 *Confessio per scripturam absenti facta valet, & cur.*

Librum illius, qui cum officium habeat, vel artificiū, rationes suas inde conficit, valere in præiudicium scribentis, æstimant Ordinarij interpretes,^a & reliqui frequentius; quis enim credat, falso aliquem se scripsisse debitorem, vt se ipsum iugulet, vt (inquam) rem suam iactet, & male perdat? Vide *l. cum de indebito. ff. de Probat.* Sic itaque resolutum ex *l. Lucius. §. tutela. ff. de admin. tut. l. Argentarius. ff. de Eden. l. non est nouum. C. cod. Clem. vna. §. ceterū. de Usur.*

- 2 Sed valide obijcitur *l. certum. §. si quis absente. ff. de Confess.* Quærit Vlp. an is, qui absente Aduersario confitetur, pro iudicato haberi debeat, cum nec qui de operis iurat absente Patrono obligetur, nec soleat quis absenti condemnari. Et respondet, sufficere, si procurator, tutor, curator ve præsens sit, quasi velit Vlp. si nemo præsens sit, nihil agere confessionem. At is, qui debitorem se facit in rationibus, confitetur absente parte, ergo, &c.

Pyrr.

Centuria I. Cap. XXI. 55

Pyrr. Alf. noua quadam, vt ait, expositione difficultatē dirimit. Non enim eam esse Vlpiani sententiam in *d. §. si quis absente*. vt confessio non probet, quæ aduersario absente facta esset, sed, vt aduersarius non possit ex ea confessione pro iudicato haberi. Nam (inquit) qui aduersario præsentē confessus est, cum pro iudicato haberi debeat, quippe qui sua se sententia condemnauit, vt dicitur in *l. 1 ff. de Confess. in l. post rem ff. de re iudic.* propterea iudicium suscipere non compellitur. *l. si reus ff. de Procur.* sed tempus ei datur ad soluendum, sicut dari ijs solet, qui iudicati sunt. *l. si debitori ff. de iudic.* At confessus absente aduersario pro iudicato non habetur, & ideo cessant effectus iudicatæ rei, nam & iudicium suscipere cogitur, nec tempus ad soluendum recipit instar iudicati. Verumtamen, licet confessio ista iudicatum nō faciat, probationem tamen efficit, & quidem veram illam probationem, quam in præsentī volumus. Hæc Alf. non improbabiler. ³

- 3 Placet tamen, vt dicamus, confessionem, quæ libro, & scriptura fit, vtcumque nemo præsens fuerit, præsentī tamen, non absenti factam videri, neque enim absentis, aut præsentis discrimen capere. Ostenditurque id facillime, nam quæ viua voce confessio fit, momento finitur, nec quicquam proficit absente aduersario, quia eo iterum accedente nihil replicaret. At, quæ per scripturam confessio fit, ex intervallo etiam confitetur, & veniente aduersario replicat id ipsum, quod initio dixerat, cum literis mandaretur. Denique scriptura semper loquitur, se seque offert Aduersario ad eius fidem recurrēti,

D 4 file-

silere nescia. Igitur quasi confessio habetur præsenti facta, & ad modum iudicati confitentem grauat, *ut d. §. si quis absente.*

^a *Ad l. I. C. de Eden.*

^b *Ad d. l. 1.*

^c *Bal. ad Rub. C. de Constit. per. n. 18. Rip. ad l. admonendi. n. 118 ff. de Iure iur.*

De eleganti disceptatione Pomp. & Vlp. in l. & eleganter.
§. seruus pactionis. ff. de Dolo. Cap. XXII.

- 1 *Actio de dolo subsidaria est.*
- 2 *Nil refert, an actionem quis habeat ipso Iure nullam, an eā, quæ exceptione infirmetur.*
- 3 *Seruus de his, quæ in seruitute promisit, manumissus non tenetur.*
- 4 *Nisi promiserit, ut libertatem consequeretur.*
- 5 *Ad promissoris, & expromissoris discrimen.*

Seruus pactionis (inquit Vlp.) pro libertate reum domino dedit ea conditione, ut post libertatem trāferatur in eū obligatio. Manumissus non patitur in se obligationē transferri. Pomponius scribit, locum habere de dolo actionem, sed si per patronum stabit, quominus obligatio transferatur, dicendum ait, patronum exceptione a Reo summouendum. Ego moueor, quemadmodum de dolo actio dabitur, cum sit alia actio. Nisi forte quis dicat, quoniam exceptione Patronus summoueri potest, si agat cum Reo, debere dici, quasi nulla actio sit, quæ exceptione repellitur, de dolo decernendā. Atquin Patronus tunc summouetur, si nolit expromissorem ipsum

Centuria I. Cap. XXII.

57

ipsum manumissum accipere. Expromissori plane aduersus manumissum dari debet de dolo, aut, si non sit soluendo expromissor, domino dabitur.

Obscurus sane locus est, & a Cōmentatoribus plane neglectus. Seruus dominum suum rogat, vt eum liberet, & reum, hoc est, expromissorem domino dat pro aureis nūmis centum, ea tamen conditione, vt transferretur obligatio in seruum, postquam liber factus esset. Expromissorem Dominus accipit, seruum manumittit. Manumissus recusat in se suscipere obligationem. Queritur, qua actione teneatur pro eo, quod recusat, & quis agere cōtra eum debeat.

Dicebat Pompon. patroni actionem esse contra manumissum, quia fraudem commiserit, cum dato expromissore libertatem extorserit, nolueritque deinceps obligationem in se suscipere.

- 1 Vlpianus contra. Actio (inquit) de dolo subsidiaria est, vt & l. i. §. i. ff. de dolo; At patronus actionem habet aduersus expromissorem, quem a manumisso accepit, non ergo potest cōtra manumissū habere de dolo actionem. Replicabat Pompon. patroni actionem, quæ ei aduersus expromissorem dari posset, inanem fieri, nam expromissori competere exceptionem, quæ patroni ius perimat, nihil autem referre, an quis actionem ipso iure nullam habeat, an eā, quæ exceptione infirmetur. *l. nihil interest. ff. de Reg. Iu.*
- 2

Occurrit tamen Vlp. tunc enim (inquit) expromissori liceret aduersus patronum excipere, cum patronus ipso nollet libertum suum recipere in expromissorem, adeoque

que

que patronus ipse in culpa esset.

Rem sic definit Vlp. Aut expromissor est soluendo, aut nō.

Si soluendo est, in eum, hoc est, in expromissorem patronus actionem habet ex stipulatione, sique libertus subire onus expromissionis non vult, potest deinceps expromissor aduersus libertum de dolo agere, non enim hæc actio competere patrono potest, quia actionem satis efficacem contra expromissorem habet. Si soluendo expromissor non est, potest ipse patronus aduersus manumissum de dolo agere, cum aduersus expromissorem inanem habiturus sit actionē, quasi qui soluendo non sit. Sed hic dubitatur. Nam, vel patronus ipse aduersus manumissum agat, vel expromissor iuxta distinctionem positam, non de dolo actio dari videtur, sed (& ecce casus, quo pactum nudum actionem parit efficacem) in factū

- 3 actio: quod patet in patrono agente, licet enim seruus de iis, quæ in seruitute gessit, vel promisit, non teneatur post manumissionem. *l. i. et tit. C. an seru. ex suo fac. tāquam qui nouus homo, & alius sit. l. seruus. in fi. ff. de adim. leg. l. si Pamphilo. ff. de opt. leg. l. qui res. §. arcam. ff. de solut.* si tamen promisit aliquid seruus domino, quo libertatem consequeretur, tenetur per in factum actionem. *l. 3. C. an seru. ex suo facit.* Et cur non eandem in factum actionem expromissor habeat, qui in eandem libertatis causam se obligauit?
- 4

Negat Accurs.² aliquid seruum promisisse Domino in specie illa Pomponij, & Vlpiani, nam expromissorem a seruo datum certum est, promissam tamen aliquid fuisse non probatur.

Sed

Sed obstat Vlpianus, ait enim posse Patronum exceptione submoueri, si liberti obligationem recuset accipere. Ergo, si accipere teneretur, utique de hoc pactus cum seruo est, ut acciperet.

Verissimum tamen puto esse, quod ait Accurs. sic enim conijcio, seruum dedisse expromissorem Domino suo, se seque expromissori obligasse ad suscipiendam in se obligationem expromissionis illius, postquam manumissus esset, expromissoremque simul ea conditione obligasse se domino, pactumque cum eo esse, ut acceptaretur libertus in expromissorem, ubi primum liber esset, sic enim loquitur Vlp. *Si nolit expromisserem ipsum manumissum accipere.* Nota, quod ait, *accipere.* Ergo nihil seruus promisit Domino, sed dumtaxat expromissorem ei dedit, se seque expromissori deuinxit, ut transferretur in eum obligatio. Simul etiam expromissore dato liberatus a Domino est, nam qui fideiussorem dat, seu adpromissorem, non liberatur, qui vero expromissorem dat, is utique liberatur, ut bene Cuiac. & Fab.

Non mirum itaque, si dominus in seruum manumissum actionem non habet in factum, cum nihil ei promissum a seruo fuerit, sed de dolo subsidiariam, quasi in eum, qui in graue prauiudicium domini libertatem dolo extorserit. Expromissor vero actionem in factum non habet, quia hæc datur Domino manumittenti, cui seruus pecuniam promisit se daturum. *d. l. 3. C. an seru. ex suo fact.* cumque expromissor nec dominus fuerit, nec libertatem ipse dederit, sequitur, ut & ipse subsidium habeat actionis, quæ de dolo est.

a d.

a d. l. 3. ver. per in factum, C. an seru. ex suo fact.

An bonæ fidei, & stricti Iuris conventionum ciuile discrimen iure etiam Pontificio stare videatur. *Ad c. cum venerabilis. de except. &c. cum Ecclesia. §. verum. de cau. possess. & propriet. Cap. XXIII.*

- 1 *Rigori iuris Ciuilis Romanis Pōtificibus improbatur, et quādo.*
- 2 *Testamentum Pontificium cum Parocho, &c.*
- 3 *Filiusfam. de aduentitijs nullo iure testatur.*
- 4 *Ius Ciuile stare debet, ubi non reperitur emendatū a Iure Can.*
- 5 *Discrimē cōtractuū bonæ fidei, et stricti iuris unde processerit.*

CRediderat Bal. de canonica æquitate omnes, quot quot in Mundo sunt, contractus æquales esse, hoc est, bonæ fidei omnes, nec quidem improbabiliter; quādo enim Ciuilis lex rigorosam aliquam subtilitatem exquirat, vt in contractibus stricti Iuris, in quibus nullū habita ratione voluntatis tantum dictum fuisse intelligit, quantum scriptum (sic enim vulgo loquimur *ex l. i. l. quicquid astringendæ. ff. de Verb. oblig. l. consensu. ff. de oblig. & act.*) tunc licet expresse Canones eius legis rigore minime emendent, a pijs tamen Pontificum legibus quasi omnino extraneus, vel extorris reiiciendus creditur. *arg. c. dilecti de Iudic. c. filius. c. cum essec. de Testam.*

At secus existimo, nam quid statuendum in hac Iuris causa videatur, pene dixerim, res ipsa docet. Fateor, non semel canones a nimia Ciuium legum subtilitate declinasse, sed mirum videtur, quomodo se se cum exquisitissimo

Centuria I. Cap. XXIII.

61

- mo earundem legum rigore non semel etiam Canones
 2 conformasse videantur. Ecce enim *in d. c. cum esset. de testam.* valet testamentum, quod cum Parocho, & duobus, tribus ve testibus conditum fuerit, exploso illo rigoro, & pene superstitioso septem, aut quinque testium numero, idque ipsum deinceps observari præcipitur in quolibet testamento ad pias causas. *c. relatum. cod. tit.* Et
 3 tamen Pontifex *in c. licet. in fi. de sepult. in 6.* in eadem ipsa causa testamenti, & quod magis est, in testamento ad pias causas civilis Iuris exactam quandam subtilitatem recipit; Vt enim filiusfam. non possit de aduentitijs bonis testamentum condere quoad proprietatem, quæ eius est, immo nec possit testari quidem in illis casibus, in quibus ipsi acquiritur Vsufructus, non patri, totum hoc a mero Iuris Civilis rigore, & subtilitate est, nihil hic vel minimum cooperante natura, nec tamen de aduentitijs istis decernere etiam ad pias causas filius potest, nihil hic moderante Pontifice, sed civilis legis dispositionem amplectente, *vt d. c. licet.*
 4 Equidem estimauerim potius, ex alia Iuris regula fuisse propositæ quæstioni respondendum, vt ius Civile servatum videatur a Pontificibus, quando expresse non reperitur immutatum. *c. 1. & 2. de no. oper. nunc.* quod verissimum in secularibus negocijs, adeoque in nostra hac quæst. prorsus indubitatum. Et, quod plus est, non tantum hæc differentia, quæ inter bonæ fidei, & stricti Iuris conventiones intercedit, a Iure Canonico non reprobatur, verum etiam satis aperte comprobatur *in d. c. cum venerabilis. ibi. cum permutatio, &c. de excep. & d. c. cum Ecclesia. §. ve-*

rum

rum . ibi . cum iure Ciuili sit cautum . de cau. possess. & propr. quibus respondent contrarij quidem, sed adeo frigide, vt a se ipsis confundi videantur.

Sententiam itaque Baldi laudarunt plures, sed multo etiam plures condemnarunt, vt videre est penes Gomes.
 5 & bene, non enim puto, cōtractuum stricti Iuris rigore esse eiusmodi, vt a Iure Pontificio corripī debuerit, aut leniri. Suadet id mihi, quod differentia illa non aliunde prouenit, quam a natura cōtractuum, eorundemque necessitate, & frequentia, id . n. cū Prætor diligentius animaduertisset, e re fore existimauit, si formulas aliquas ex bona fide conciperet, eas (inquam) formulas, quæ ob contractus darentur magis ad humanum conuietum, societatemque necessarios, & sine quibus humanæ vitæ communio nec momento quidem temporis consistere posset. Nam publice expediebat, vt ex bono, & æquo magis iudicarentur, quæ quotidie in hominum actionibus versarentur. Vt itaque differentia illa retineretur, communis Ciuium utilitas suasisit, quam & Romanorum Pontificum animis insedisē verisimilius est.

^a In Rub. de lus petit. n. 2.

^b In §. Act onum. n. 4. inst. de Act. Couar. ad Reg. possessor. par. 2. §. 6. n. 5. Alciat. & alios, quos retulit Valasc. de Emphyt. q. 5.

^c Vide, quæ nuper Bellan. de mand. Iurisd. c. 7. q. 3. n. 12. & per tot. Dixi Sac. Iu. contr. disert. 13. c. 2. n. 23.

^d Vide in simili gl. ad l. 2. in princ. ff. de Usucap. pro Empt. l. in flo. ff. de Usucap.

Rei appellatione an & persona contineri possit, disputatum cum Ordinarijs Interpretibus ad l. 1.

ff. si cert. pet. Cap. XXIV.

I Re-

- 1 *Rerum appellatione serui continentur.*
- 2 *De seruis idem iudicamus, ac de brutis.*
- 3 *Personæ sub aspectu duplici consideratæ.*
- 4 *Item, & actiones.*
- 5 *Liberi homines an rerum appellatione censeantur.*
- 6 *Rei vendicatione certa res designanda.*
- 7 *Homo liber an, & quomodo vendicari possit.*

PLacet, appellatione rerum generali seruos quoque cum reliquis rebus contineri. *l. omnia. §. cum ita legatur. ff. de leg. 2. l. 1. ff. rer. diu. l. ult. C. de verb. sig. l. cum Ancillis. C. de incest. nup. §. si eadem res. §. si res. §. optionis. Instit. de leg. & Instit. tit. de reb. corp. & incorp.* Sic mancipia & que, ac pecora sub rerum nomine comprehendit Constant. in *d. l. cum Ancillis*, nam re vera idem iudicamus de seruis, ac de mulis, & asinis. *l. 2. ff. ad l. Aquil. 2*

Vna est ambiguitas in Gaio, & Tribun. *Omne ius, quo utimur* (inquiunt hi) *vel ad personas pertinet, vel ad res, vel ad actiones. l. 1. ff. de sta. hom. §. ult. Instit. de Iu. natur. &c.* Nam si talis personarum, rerum, & actionum diuisio est, quo pacto rerum appellatione veniant serui, hucusque non videmus, de qua re Connan. alijque 2.

- 3 Equidem cum ijs pene consenserim, qui personas docent sub duplici aspectu considerari oportere. Vel enim primo secundum varias, quæ in ipsis sunt, qualitates, & differentias, vt quod aliæ sui iuris, aliæ non; & quod aliæ in tutela, aliæ in curatione, aliæ neutro Iure, &c. Vel secundo prout in patrimonio nostro, & extra patrimoniū sunt

64 Læl. Manc. Genial. &c.

sunt. Si enim priori modo considerentur, magis esse, ne rerum vox ad personas porrigi debeat. *d. l. 1. d. §. ult.* Si posteriori, contrarium statuendum videri, ut rerum vocabulo personæ etiam comprehendi possint, cum satis aperta sit Tribuniani ratio, per quem & Gaius explicatur. Nam ille in *princ. tit. instit. de rer. diu.* de rebus sibi agendum proponit, prout, vel in patrimonio nostro sunt, vel extra patrimonium nostrum habentur, & sub hac ipsa ratione homines, hoc est, seruos, qui in patrimonio nostro sunt, complectitur, ut *d. tit. Instit. de reb. corp. et incorp. et d. d. §. §. Instit. de leg.*

- 4 Eadem prope & de actionibus resolutio est, quæ interdum eximuntur a rerum genere, interdum sub eodem statuuntur. Eximuntur vero, prout sunt iudiciales quædam disceptationes, & formulæ, modique rerum in iudicio persequendarum; par enim est, ut modum, quo rem persequimur, a re ipsa distinguamus, quo sensu res ab actionibus seiunctas voluere Gaius, & Tribun. *d. l. 1. d. §. ult.* At quatenus iura sunt patrimonij nostri, sub rerum genere rursus constituuntur, ut *d. tit. Instit. de reb. corp. et c.*

Satis hercle fuerat, si dixissent hi, magistralem fuisse Gaij, & Tribuniani diuisionem, quæ librorum ordinem pulchre concinnaret.

- An etiam liberi homines generali rerum appellatione censentur, quæsitum est ad practicam Iuris controuersiam de Municipij lege, qua de omnibus rebus præcipitur solui vectigal. lunge. *l. 1. §. per hanc. 1. cum l. si in rem. in princ. ff. de rei vend. & sic mecum ratiocinare. Rei vendi-*

Centuria I. Cap. XXIV. 65

7 dicatione certa res designari in indiuiduo debet, quam petamus. *d. l. si rem.* Nunc, si quæritur, an vendicari possit homo liber, cum affirmatione resolvimus, potest enim pater filium vendicare, quem in potestate habet, *d. §. per hanc.* dummodo vendicet adiecta causa *ex lege Quiritium*, quæ verba faciunt (inquit Fab. ²) vt, dum pater in solemni formula vendicationis dicit, filium suū esse, non de filij dominio sentiat, sed de filiatione sola, quasi diceret, filium, quem petit, esse suum filium. Denique, si rei vendicatione liber homo peti potest, iam dubitandum non est; appellatione rei generali liberum quoque hominem contineri. Reliqua de quæstione vectigalis penes alios. ⁴

² Cagnol. *d. l. 1. ff. si cer. pet. n. 59.*

³ *Comm. lib. 2. c. 1. n. 1. Duaren. disput. lib. 1. c. 55. Pyrr. Alf. d. l. 1. n. 67.*

⁴ *In Rational.*

⁵ Cagnol. *sup. n. 60. &c.*

De receptaculis mulierum. Ad *l. si pater. ff. de Solut.* Cap. XXV.

- 1 *Leges ad ea aptantur, quæ frequentius accidunt.*
- 2 *Plus petens causa cadit.*
- 3 *Quot filij ab utero expectari possint.*
- 4 *Duo in utero sinus ex Arist.*
- 5 *Receptacula quæ.*

M Oritur mihi pater vxore prægnante; non possum ego a debitoribus hæreditarijs petere integrum debitum,
E donec

donec nascatur ille, vel illi, qui in vtero sunt, aut esse creduntur, & quibus pars aliqua debetur illius crediti, & hæreditatis; immo nec possum petere dimidium debiti quasi hæres pro æquali, nam possumt plures filij in vtero esse, quam vnus, vt diserte habetur in *l. sed & si restituatur. §. ult. ff. de Iudic. & l. antiqui. ff. si pars hered. petat.* Sed quia pleno interim manente vtero mihi pars aliqua danda est hæreditatis, cum saltem pro parte hæres esse debeam, propterea lege statutum est, vt quartam consequi possim, seu debiti, seu hæreditatis, quasi tres filij nascituri videantur, aptantur enim ad ea leges, quæ frequentius accidunt. *d. l. antiqui. l. nam ad ea. ff. de ll.* Cum itaque nihil plus consequi debeam prægnante matre, quàm totius debiti quartam, plus tamen audeo, & exhibeo petitionem pro toto debito. Excipiunt debitores, postumum in vtero esse, meque idcirco nisi quadrantem petere non potuisse, cumque plus petissem, quam deberetur, etiam causa cecidisse. *§. si quis agens. Instit. de action.* sic victus acquiesco. Deinceps ex vtero nemo nascitur. Quæritur in *d. l. si pater.* an aliquid amiserim, vel amittere potuerim, cum deinceps posthumus natus non sit.

Respondebant Proculiani, nihil amisisse me, nã quod incertum erat apud homines, certum tamen erat in rerum natura, nullum hominem in vtero esse. Neque obstare rem iudicatam, quia lis amissa fuerat eo prætextu, quod aliquis in vtero esset, qua spe cessante alia res facta est, cui propterea nocere non potuit exceptio iudicati *l. si quis l. si is qui. ff. de except. rei iud.*

Sed contrarium definit Iulian. in *d. l. si pater.* ex Sabinianorum

Centuria I. Cap. XXV. 67

rum sententia , vt quarta , aut sexta pars amissa fuerit ;
 Quarta , quia tres nasci potuerunt ; Sexta , quia nasci potue-
 runt quinque . An autem quarta , vel sexta cadere de-
 beat , non determinat eo loci Iulianus , quinque vero fi-
 2 lios nasci potuisse probat , dicens . *Nam & Arist. scrip-*
sit , quinque nasci posse , quia vulua mulierum totidem rece-
ptacula habere possunt , & esse mulierem Roma Alexandri-
nam ab Ægypto , quæ quinque simul peperit , & tum habebat
incolumes , & hoc & in Ægypto affirmatum est mihi . Sta-
 tuitur ergo ex sententia Arist. quinque filios educi simul
 posse .

Scribit Alf. ^a testatum quidem Aristotelem de quinque
 filijs , ^o sed nullibi de quinque receptaculis , quæ in vul-
 4 ua mulieris sunt , immo eodem Arist. authore ² duos in
 vtero parere sinus , alterum in dextro alterum , in sinistro ,
 additque Alf. se duarum mulierum vidisse vuluas , & nus-
 quam receptacula quinque hæc aspicere potuisse ; neque
 aliter Iulianum defendi posse existimat , quam si exposue-
 rimus , fœmineas vuluas habere quinque receptacula ,
 hoc est , quinque fœtus recipere posse , non vt quinque
 habeant sedes distinctas .

5 Mirarer , si tam fœde Iulianus offendisset . Explicat Cu-
 iac. , receptacula ea esse , quæ vocantur *Secundinae* ; satis-
 que animaduvertere Alf. potuisset , non esse receptacula
 distinctas sedes , non enim Iulianus dixerat , mulierum
 vuluas quinque receptacula habere , sed habere posse ,
 nec rursus negauerat , posse esse plura receptacula , quā
 quinque , nam alioqui reprehendendus fuisset , cum plu-
 res , quam quinque filios vno partu educi potuisse ibidem

E 2 Cu-

Cuiac. probet, & vide d.l. antiqui.

^a l. 1. n. 149. ff. si cer. pet.

^b 7. de Hist. animal. c. 4.

^c ibid. lib. 3. c. 1. Adde, quæ per belle Plaz. de part. gen. ius. lib. 2. c. 7.

^d d.l. si pater.

Acceptilatio an iuris ciuilis, vel gentium. *ad l. an inutilis. ff. de acceptil. Cap. XXVI.*

- 1 *Acceptum fieri quid possit.*
- 2 *Acceptilatio a Iure Ciuili, & gentium. §.*
- 3 *Nihil tam naturale est, quam solui unumquodque eo modo, quo ligatum est.*
- 4 *Esse a Iure gentium, & iuris gentium differunt.*
- 6 *Quæ Iuris Ciuilis sunt, in ius gentium sæpe commutantur.*

1 **D**Ocet Vlp. in l. an inutilis. §. 1. ff. de Acceptil. acceptum fieri non posse, nisi quod verbis colligatum est; acceptilatio enim (inquit) verborum obligationem tollit, quia & ipsa verbis fit.

2 Ergo a Iure Ciuili acceptilationem esse, dubitandum nõ est, sicut a Iure etiam Ciuili verborum obligatio est.

Sed contrariatur, quod ibid Vlp. in §. ult. *Hoc Iure utimur* (ait) *ut Iuris gentium acceptilatio sit.* Quid est hoc, acceptilationem esse a Iure gentium?

Respondet Accurs. id per approbationem esse, vel propter pactum, quod in se acceptilatio continet.

Bar. ⁶ pactum quidem approbat, sed quod de approbatione dicitur, falsum exultimat, quia (inquit) non potuit

Centuria I. Cap. XXVI. 69

tuit approbare ius gentium, quod non cognouit. Respondet etiam Bar. esse Iuris gentium per fictionē, quia acceptilatio est imaginaria solutio, at solutio de Iure gentium est.

Inuoluit, quod de pacto dicitur a Commentatoribus melioris notæ; mihi tamen placere nusquam potuit, prout neque ijs, qui docere me, & alios possint, quid illud sit, quod Vlpianus habet. *Hoc iure utimur.*

Cuiac. ^d rem aggreditur, & quod ait I C. in eum sensum dici putat, ut acceptilatio non sui natura quidem, sed usu omnium hominum Iuris gentium sit. Cum enim (inquit) acceptilatio ita esset introducta ab initio, ut per eam non omnis contractus, sed verborum tolleretur, cumque & stipulatio, & acceptilatio Iuris Ciuilis esse dicerentur, inuenta scilicet acceptilatione ob solam stipulationem, & dicente iuris regula, nihil esse tam naturale, quam, ut vnumquodque eo ipso modo dissolueretur, quo ligatum esset, factum deinceps est successu temporis per stipulationem Aquilianam, ut acceptilatione tolleretur non tantum verborum obligatio, sed & alia quælibet, quæ vel a Iure Ciuili esset, vel a gentium iure, unde & contingit, ut sicut obligatio, quæ per acceptilationem tollebatur auctore Aquilio erat Iuris gentium, ita quoque intelligeretur acceptilatio iuris gentium esse.

4 Addere poterant grauissimi Authores, aliud esse, ut a Iure gentium quid sit, aliud, ut Iuris gentium, nam primus loquendi modus ortuū significat, seu originem, posterior vero usum, & potestatem, ut l. Nemo. ff. de rer. diuis. §.

5 1. *Instit. cod. ibi. quia non sunt Iuris gentium, sicut & mare.*

E

3

Est

Est igitur hodie acceptilatio Iuris gentium, quia omnibus patet, non tamen a Iure gentium.

- 6 Notat Cuiac. fieri interdum, ut, quæ iuris Ciuilis sunt, in ius gentium commutentur. Et ecce non vulgare hoc exemplum acceptilationis, quod plusquam apparere ex eo docet, nam Vlpianus scribit *in d. l. an inutilis. in fi.* acceptilationem græcis quoque verbis concipi posse, dummodo ijs ipsis verbis fiat, quibus concipi latine solet; quod ipsum de stipulatione traditur *in d. l. i. in fi. ff. de verb. oblig.* cum enim quæ sunt Iuris Quiritum latine tantum fieri possint ex Vlp. *in fragment.* stipulatio tamen qualibet lingua fit, quasi contractus iam omnium linguarum, & gentium factus.

Sic testamentum olim nisi latine concipi non potuit, cuius scilicet factio Iuris Ciuilis esset, hodie vero quasi Iuris gentium factum potest condi quibuslibet verbis ex constitutione Theodosij. Delebis, quod Accurs. suaui quodam glossemate habet in fine legis.

^a *In glo. penul.*

^b *Ibid. n. 2.*

^c *Coras. ad Rub. ff. de verb. oblig. n. 8. Vuesf. in parat. ad d. tit. de acceptil. n. 2. Balduin. in §. item per acceptilationem. n. 6. Instit. quib. mod. toll. obl.*

^d *In l. 5. in fi. ff. de Instit. & l. 4. ff. de Transact. l. 1. §. si quis ita. ff. de Verb. obl. lib. 5. obseru. c. 36. in fi. cum quo & Vult. in princ. Instit. de verb. obl. n. 8. & in d. §. item per acceptilationem. n. 2.*

Emphyteusis an a Iure Ciuili, vel gentium. *Ad l. 1. C. de lu. Emphy. & §. adeo. Instit. de loca. Cap. XXVII.*

1 *Emphyteusis contractus qualis.*

2 *Em-*

- 2 *Emphyteusim scriptam esse oportet.*
- 3 *Contractus Emphyteusis anterior Zenonis lege.*
- 4 *Et forte Bizantijs agnitus authore Arist.*
- 5 *Iurisgentium quid esse dicatur.*
- 6 *Ciuis Iuris ut aliquid sit, quæ requirantur.*
- 7 *Emphyteusis consensu contrahitur.*
- 8 *Et proxima est Iurisgentium conuentionibus.*

Scribit Iustin. in d. §. adeo. dubitasse veteres de contractu Emphyteusis, cum quibusdam locatio videretur, quibusdam emptio, donec lata fuit Zenoniana lex, quæ Emphyteuseos cōtractus propriam statuit naturam, neq; ad locationem, neque ad venditionem inclinantem, sed suis pactionibus fulciendam, &c. Ergo non a Iure gentium fuit contractus iste, sed a Iure Ciuili, hoc est a Zenonis lege, qui propriam cōtractui formam præbuit, qua secerneretur a reliquis contractibus, maximeque affinis, qualis emptio, & locatio est. Cui etiam accedit scripturæ necessitas; cum enim pactum nullum sit, quod scripturam requirat, recedit tamen Emphyteusis a communi regula, ut d. l. 1. C. de Iu. Emphy. ibi. pactionibus scriptura interueniente. Et fuit hæc sententia Accursij Glos. satoris a.

- 3 Videamus, verum ne sit, quod asseritur, formam emphyteutici contractus fuisse a Zenonis lege, quod nego. Et fundamentum iacio negationis, quia contractus iste ante Zenonem fuit. Probo autem fuisse, nam Tribun. refert in d. §. adeo. fuisse a Veteribus dubitatum, qualis cōtractus iste esset, donec Zenoniana lex Emphyteuseos cō-

tractus propriam statuit naturam . Ergo ante Zenonem
 fuit contractus quidem , sed implicitus , confusus , atque
 incertus , donec a Zenone non tam formaretur , quam
 detegeretur ; nec secus , ac ille , qui spicam excutit frumē-
 ti , cum enim (inquit Caius in l. adeo quidem §. cum quis. ff.
 de acq. rer. dom.) grana , quæ spicis continentur , perfectam
 habeat suam speciem , qui excussit spicas non nouam speciem
 facit , sed eam , quæ est , detegit . Quo sensu accipiendus
 Zeno est , dum ait . Conceptionem , itemque definitionem
 habere propriam ; non enim aliud conceptio , aut defini-
 tio ista est , quam detectio cum additamento illo scriptu-
 4 ræ , quod est a Zenonis lege . Et pro his præclarum est
 testimonium Arist. scribit enim Bizantios olim , cum
 pecuniæ indigerent , consueuisse certa mercede prædia
 publica locare , & fertilia quidem ad tempus , infructuo-
 sa autem in perpetuum . At quæ verior Emphyteusis ? quo
 ego exemplo non censeo probatum satis , Emphyteusim
 5 a Iure gentium esse , non enim continuo pertinet ad gen-
 tium ius , quod penes aliquas gentium nationes receptū
 fuisse dicatur ; sed probatum volo , & hoc satis nunc , fuisse
 Emphyteuticarium ius ante Zenonem .

Sed statue , fuisse Emphyteusim a Zenone inuentam , nõ
 8 ideo tamen necessario sequitur , a Iure Ciuili eam esse .
 Non enim sola origo Ciuilem rem facit , sed duorum al-
 tero opus est , vel , vt verba aliqua solemnia , quæ & ciui-
 lia dicuntur , ciuilis lex adiungat , vel , vt exemplum ,
 quod proponitur , de eorum genere sit , quæ solis Ciui-
 bus patere conceduntur , quæ (inquam) Romani Iuris
 usurpatione facta sint propria Ciuium Romanorum , ex-
 tra-

Centuria I. Cap. XXVII. 73

traneisque, ac peregrinis hominibus non communicen-
 7 tur, qualia stipulatio, tutela, matrimonia, patria pote-
 stas. At neutrum in Emphyteusi est, non enim verbis
 contrahitur, sed consensu, nec Romanis ciuibus priua-
 tiue concessa, sed & alijs, vt Bizantijs; forte etiam omni-
 8 bus gentibus, nam eius est rationis, atque vtilitatis, vt sta-
 tim audita ab omnibus recipi potuerit. Denique proxi-
 ma est Iurisperitorum conuentionibus, vt locationi, &
 venditioni. *d. l. i. d. §. adeo.*

a. d. l. i. ver. quibusdam cum quo Scriben. & Vult. in d. §. adeo. n. 6.

b. 2. Oeconom.

c. Dixi Sac. Iur. contr. dissert. 7. c. 3. n. 9.

d. Vide Comm. lib. 1. c. 5. h. 7. c. 12. & quæ ego latius d. c. 3. n. 19.

Cur interrogatus fuerit Quoduultdeus Episcopus

in cap. 1. de Iudic.

Vellet ne experiri coram Concilio Africo. Cap. XXVIII.

1 *Concilium Prouinciale non deponit Episcopos.*

2 *Nisi conuiiente Pontifice.*

EXistimo interrogatum eo modo fuisse Quoduultdeum
 Episcopum, quia de crimine agebatur, quod deposti-
 1 tionis pœna corrigi deberet. At non potest Conciliū
 Prouinciale deponere Episcopos, sed solus Romanus, at-
 que idem supremus Pontifex, vel ab ipso Apostolorum
 tempore. *c. accusatus. cum 4. seq. 3. q. 6. cap. Accusatores*
vers. nec prius. 3. q. 8. quod nunc & confirmat, & auget
 Trident. *de refor. sess. 24. cap. 5.* Interrogatus itaque fuit
 Quod

Quoduultdeus, vt coram Concilio promitteret, & sua ipsa promissione eidem Concilio sisteretur.

Sed an potuit Iurisdicctio Concilij ad depositionis pœnam hac sola cautione prorogari? Non, quia resistunt Canones. Quid ergo profuit sisti Episcopum? Existimo, quia silente Episcopo, & conniunte Pontifice esse poterat, vt non retractaretur depositio Episcopi, vti factum legimus in c. Episcopus. 11. q. 3. En tibi Gratianus in c. dudum. in si. 3. q. 6. Aliquando (inquit) inconsulto Romano Pontifice plerique Episcoporum damnati inueniuntur, & alij in eorum locum subrogati, quorum damnationem, & subrogationem pro bono pacis ex dispensatione tolerasse legitur Ecclesia. Quod Britonũ Regi Ioann Pont. rescripsit in c. hæc quippe. ibid. At non potuisset dissimulare Romanus Pontifex, si eum adiisset Quoduultdeus; ob hoc itaque interrogatus fuit, vt se iudicari pateretur, vt (inquam) coram Concilio staret, Papam non adiret.

Cuiacius non tam Canonici Iuris, quam Cæsarei bonus interpretes credidit, ex abundanti interrogatum fuisse Episcopum, vt & Canonistarum alij. Decius interrogatum credidit a Concilio generali, sed scriptori eximio & historia contradicit, & Concilij generalis suprema dignitas, cur enim interrogare debuerit Concilium generale, an coram se vellet Episcopus experiri? Ripa anteriorem partem Canonis prouinciali Concilio tribuit, posteriorem generali; nescio, an nimis subtiliter. Rectius illi (si me audis) qui interrogatum volunt, ne suspectum deinceps Concilium diceret, ac declinaret.

At (inquit Glossator) totum Concilium non potuit recu-

Centuria I. Cap. XXVIII. 75

cusari. O quam suavis? De hac itaque re nunc subijcio.

a d. c. i. ingl. 3.

Concilium totum, vel collegium posse quasi suspectum
recusari. *Ad d. c. i. de iudic. Cap. XXIX.*

- 1 *Collegium aliquod totum quando rationabiliter suspectum.*
- 2 *In causa recusationis non abstrahitur vniuersitas a singulis.*
- 3 *Legatum inducens viduitatem inutile est, & quomodo.*
- 4 *Concilium generale non recusatur.*

ATque ita quidem communibus votis æstimatum,
a quicquid senserit glossator, cuius auctoritatem se-
quitur Berous. Quid enim si Collegæ omnes ex vna,
1 eademque communi causa suspecti fiant? Ponerem, in
qua totum collegium, vel Concilium semel, aut pluries
iudicauerit, & sic votum suum propalarit, quo exemplo
omnes uti solent. Quid, si singules Collegas singulæ cau-
sæ suspectos faciant? Pone, Collegium e tribus esse,
numquid impossibile factu est, ut mihi tres illi varijs ex
causis suspecti sint? Nam & si decem sunt, aut viginti,
nulla est impossibilitas.

- Adde rationem, quia nihil refert, an suspecti plures Col-
legium faciant, vel non, dummodo iusta suspicandi cau-
2 sa sit, nam in causa recusationis non abstrahitur Vniuer-
sitas a singulis, sed in ijs est, & qui potest plures Canoni-
cos segregatim habere suspectos. *cap. cum R. Canonicus.*
de off. deleg. potest & pari causa recusare eosdem, licet
collegium faciant, vel capitulum.

Hinc

Hinc Felix. 2. ad Episcopos in Alexandrina Synodo congregatos scribens sic habet *in c. quoties Episcopi. 2. q. 6. Quoties Episcopi se a suis Comprovincialibus, vel a Metropolitano putauerint praeuari, aut eos suspectos habuerint, mox Romanam appellent sedem.* Hinc denique S. Ioannes os aureum Concilij contra se congregati renuit intrare Collegium. *c. quod suspecti. in fi. 3. q. 5.*

His itaque munitur iusta, ac recepta sententia, quam sola Glossatoris autoritas dubitabilem fecit. At (inquiunt) fraude egisse videtur, qui concilium, vel collegium aliquod totum recusauerit, *arg. l. hoc modo. ff. de condit. et dem.* Lex est, ne legatum valeat, si relictum mulieri fuerit sub conditione viduitatis, aut si quoquo modo inducere viduitatem possit, quod enim expressum, aut tēta tū pro viduitate est, abrogatur, & tamen legatum debetur. Tunc responsum illud Terentij duo habet exempla, & de singulis quaeritur, an viduitatem facere videantur. Alterum est, si ita scriptum in testamento fuerit. *Si Lucio Titio non nupserit.* & putat, legatum valere posse, quia nuptias praecludit vnius hominis. Alterum, si eo modo legetur. *Si Aricia non nupserit, dolego.* & credit, non valere legatum, si fraus legi aliqua facta sit. Vides, dubitari de fraude, si in tota aliqua ciuitate nuptiae prohibeantur, secus si vnius hominis; valere itaque & hoc potest, vt dicamus, posse vnum aliquem ex collegio aliquo toto, vel vniuersitate recusari, sed non totum Collegiū, totam ve Vniuersitatem, ne intercessisse fraus videatur. Satis esset, si responderes, speciem Terentij dissimilem adeo esse, vt nullum in ea fundamentum statui possit.

Aut

Centuria I. Cap. XXIX. 77

Aut, si diceret, legatum, quo induci viduitas possit, aperta legi repugnare, eum vero, qui totam aliquam synodum recuset, nihil agere, quod aperta legi refragetur. At, si rem subtilius consideremus, vel lex illa retorquetur, vel notabilem inuehit distinctionem; nam si legatum aliquid fuerit mulieri sub ea conditione, *Si Aricia non nupsit*, perindeque in tota illa Ciuitate prohibita nuptia fuerint, interest (inquit Terent.) an sit talis mulier, ut alibi (extra Ariciam scilicet) nuptias inuenire haud facile possit; nam si ita sit, videbitur legatum in fraudem legis, & vitiabitur, ceterum parendum erit voluntati testatoris. Idem forte dixeris in specie nostra, ut recusatio non valeat quasi in fraudem tunc, cum recusato Collegio nullus praeterea supererit Iudex.

4 Ab his omnibus Concilij generalis conditio procul est.

^a Omnes in d. c. 1. ubi Abb. n. 14. Dec. n. 16. Alciat. n. 17 Fely. n. 6. Rip. n. 40. Mant. n. 38. Bosch. n. 109. Boer. decis. 269. Ioseph. decis. Perus. 108. n. 5. Cap. c. decis. 138. n. 7. Menoch. de Arbitr. lib. 2. casu 458. n. 3. & cons. 94. n. 7. lib. 1. Par. s. conf. 31. n. 99. lib. 1. Rolan. conf. 19. lib. 3.

^b d. cap. 1. gl. 3.

^c n. 120 ibid.

^d Menoch. sup. n. 55. Rip. d. cap. 1. n. 45. Ioseph. sup. n. 6.

Emphyteusis an bonae fidei contractus, an stricti Iuris.

Ad §. Actionum. Instit. de Action. Cap. XXX.

- 1 *Emphyteusis genus, & natura.*
- 2 *Et quatenus a venditione, & locatione segregetur.*
- 3 *Actiones stricti Iuris quae.*
- 4 *De proposita quaestione scribentium opiniones,*

Nil

N Il tam certum, quam Emphyteusis contractum stricti Iuris esse; non enim refertur Emphyteutica actio inter bonæ fidei actiones, quas omnes Tribun. accurate recensuit *in d. §. actionum*. Et præterea (inquiunt) emphyteuticus contractus a Iure Ciuili totus est. *l. i. C. de Iu. emphyt.* igitur a rigore totus, non a Iurisgentium æquitate. Vide Valasc. ^a Et hæc quidem omnium vna vox.

- 1 A receptissima hac sententia recessi primus, ^e nec penitet; nam si propriam Emphyteusis naturam subtiliori quadā indagine libeat perscrutari, ea quidem aut locatio est, aut venditio. Et contractus iste quidem a locatione, & venditione segregatus est, fateor, sed in eo segregatus, vt
- 2 nec locatio dici, nec venditio possit, nam vt naturā non habeat locationis, & venditionis, nec fecit lex, nec facere vsquam potuit; sique ex duobus istis contractibus, qui bonæ fidei sunt, mista quasi species emphyteuticæ pactionis perfici potuit, ecquis vel dubitare quidem velit, eam quoque bonæ fidei esse?
- 3 Nec contradicit Tribun. *in d. §. Actionum*. Nam, si verū est, vt receptum certe est, actiones ibi omittas stricti Iuris esse, sufficit tamen ex empto, & ex locato actio, quibus hæc nostra proculdubio continetur. Et sicut contractus Emphyteusis, qui latebat olim inter locationem, & venditionem, non quidem repertus, sed detectus a Iure Ciuili fuit, vt dicebam, ^o sic non inuenta, aut instituta, sed detecta a Iure Ciuili fuit actio Emphyteutica, quæ & ipsa inter ex empto, & ex locato actiones delituerat. Nam, & quod obijcitur, Emphyteusim a Iure Ciuili esse, falsum esse credimus, vt sup. ^d

Centuria I. Cap. XXX. 79

- 4 Sed ij quoque, qui communi sententiæ peruicacius hærent, in resolutiones quasdam abire compelluntur, quæ non tam quæstionem faciant, quam risum. Dicunt, Emphyteusim esse stricti Iuris, sed effectus habere bonæ fidei conuentionum, præsertim ob tacitas quasdam pactiones, quas contractus iste recipit *ex d. l. 1. cum seq.* In emphyteusi quoque Ecclesiastica hæretes sunt, existimantibus non nullis, eam solam bonæ fidei esse. Sed quorsum non aberret, qui viam semel deseruerit veritatis?

^a *de Emphyt. q. 5. num. 7.*

^g *Sac. Iu. contr. disert. 6. cap. 9. num. 5.*

⁷ *Sup. cap. 27.*

⁸ *d. cap. 27.*

Quæ pro Emphyteusi actio competat. *Ad l. 1.*
C. de Iure Emphyt. Cap. XXXI.

- 1 *Condictio ex lege quando detur.*
- 2 *Contractus Emphyteuticus an innominatus.*
- 3 *Et numquid feudum.*
- 4 *Emphyteusis nomine quid significetur.*
- 5 *Actio vectigalis quæ.*

NON aliam, quam *de Emphyteusi* actionem dari existimem, quicquid variauerint Accurs. & Bart. aut quicquid somniauerit communis sententia, quæ conditionem inuexit ex lege, teste Valas.^a Conductionem itaque ex lege rejicimus cum Gifan.^g nam hæc ex obligatione oritur, quæ noua aliqua lege fuerit introducta,

l. 1.

- l. i. ff. de condic. ex lege.* At obligatio Emphyteutici contractus non introducta a lege Zenonis fuit, sed detecta, cum latitasset olim inter contractum emptionis, & locationis, vt dicebam. Eodem modo & Bartolus, argumentatus est. Condictio ex lege (inquit) tunc locum habet, cum obligatio a lege est, non a contractu. *d. l. i. iun. l. obligamur. §. lege. & per tot ff. de act. & oblig.* at obligatio Emphyteutica non lege inducitur, sed conuentione. *arg. l. actionum genera. ff. de oblig. & act. §. adeo. Instit. de loca. iun. l. Iurifgentium. in princ. ff. de Pact.*
- 2 Quia actionem dari putant *prescriptis verbis*, ijdem contractum Emphyteusis in nomen faciunt, quæ in iure quasi heretis communi omnium sententia damnatus est, teste Valas. nam contractus Emphyteusis ciuili constitutione nomen accepit. *d. l. i. C. de Iu. Emphyt. l. ult.*
- 3 *C. de reb. alien. non alien. d. §. adeo.* quod & de feudo testatur Zas. Dicunt Emphyteusis nomine meliorationē significari, non conuentionem. Ego vtramque significari contendo, sicut *pignoris* appellatio & contractum de ea re significat, & pignoratitium ius.
- Stat igitur, actionem dari de Emphyteusi. Probat id Bart. quia contractus Emphyteuticus vel est idem cum locatione, & venditione, vel vtrique consimillimus. *d. l. i. C. de Iu. Emph. d. §. adeo.* At ex istis oriuntur actiones ex empto, vendito, locato, & conducto; ergo, &c. Recte Gifan. *ager vectigalis* (inquit) idem prope est cum agro Emphyteutico, vt inf. sed apud veteres actionem habemus vectigalem. *l. si finita. §. si de vectigalibus. ff. de dam. inf. & de fundo vectigali. l. si cum venditor. ff. de Euct.*
- Quare, &c.

^a De

^a De Emphyt. q. 6. n. 9.

^b d. l. 1. q. 4.

^c Sup. cap. 29.

^d l. 1. ff. de condit. ex l. n. 7.

^e Valas. sup.

^f Feud. par. 1. cap. 2. n. 5. Et vide, quæ ego Sac. Jur. contr. disert. 13. c. 2. n. 16.

^g Cap. seq.

De Emphyteuta, qui lucem tempestatis passus fuerit, aut vitium Cæli, & numquid facienda ei remissio sit.

Ad l. si uno. ff. loca. Cap. XXXII.

- 1 Emphyteuta, vel minima parte rei Emphyteutica penes eum manente, integrum Canonem soluere tenetur.
- 2 Conductori sit remissio ex causa sterilitatis.
- 3 Conductoris, & Emphyteuta discrimen.
- 4 An in emphyteusi modica pensio pro forma requiratur.
- 5 In agro vectigali an fiat remissio.
- 6 Ager vectigalis, & Emphyteuticarius differunt in causa remissionis.
- 7 Si eo modo Emphyteusis facta est, ut fructibus pensio respondeat, an sit locus remissioni.
- 8 Contractus a contrahentium destinatione legem capiunt.
- 9 Emphyteusis nihil aliud est, quam melioratio.

Negant communiter Scriben. remissionem fieri, & bene. ^a Argumentum est Imperatoria definitio in l. 1. C. de Iu. Emph. Nam si vel minima parte Emphyteuticæ rei manente iubetur Emphyteuta integrum canonem persolvere, certe, si minima pars fructuum penes eundem manserit, immo, si nulli fructus, dummodo Emphy-

F teu-

teutica res penes eum sit, integrum quoque canonem dare tenebitur.

- 2 At (inquies) emphyteusis re ipsa nihil aliud est, quam conductio. *d. l. 1.* Conductori autem fit remissio ex causa sterilitatis. *cap. propter. de loca l. si uno ff. eod. l. licet. C. eod. ergo, &c.*
- 3 Resp. Emphyteusis a cōductione sepeparationem recipit. *d. l. 1.* cum enim conductori pensio constituatur in compensationem fructuum, quos percipere conductor potest, attamen Emphyteutæ non in compensationem fructuum datur, sed in agnitionem directi dominij, ut docent omnes. æquum itaque est, ut conductori, non, etiam Emphyteutæ remissio fiat, si fructibus excidant. Immo nec defuere, qui assererent, in Emphyteusi modicā pensionem constitui debere quasi pro forma conventionis, ut intelligatur, ad agnitionem superioris dominij esse, non ad compensationem, quos rejicit Alciat. Stat itaque Emphyteutæ damnum non remitti.
- 4 Sed obstat Papin. in *d. l. si uno.* Si (inquit) uno anno remissionem quis colono dederit ob sterilitatem, deinde sequentibus annis contigit ubertas, nihil esse domino remissionem, sed integram pensionem etiam eius anni, quo remisit, exigendam. Hoc idem & in Vectigalis damno respondit. Notabis verba illa. Et in vectigalis damno; a quibus argumentum deduces sic. Idem est iudicium agri vectigalis, quod Emphyteutici, ut in *Rub. & l. 1. ff. si ager vectig. &c. l. sciendum. §. 1. ff. qui satisf. cog.* Sed in agro vectigali fit remissio cum temperamento, an sequentibus annis contingat ubertas, vel non, ergo, &c. Ager vectigalis qui fuerit

rit

rit olim, vide Alciat.^s

6 Respondebis, conuenire interdum duo hæc nomina agri vectigalis, & emphyteuticarij, sed differre etiam in multis; cur autem dissidere potuerint in causa hac remissionis, eam videri rationem, quam nuper considerauimus, quia in agro Emphyteuticario pensio soluitur in agnitionem dominij superioris, quod directum dicitur, non in compensationem fructuum; at in agro vectigali pro solo usu rei, & fructibus pensio constituitur, adeoque simplicis conductionis regulæ custodiuntur, vt ob casum sterilitatis remissio fiat.

7 Quid ergo (inquies) si eo modo Emphyteusis facta est, vt fructibus pensio constituta respondeat? Videmus enim nostris hisce temporibus sic plerumque fieri. Aurelius Corb. & negari non posse ait, quin hæc controuersia ambigua valde sit ob rationes, & authoritates, quæ hinc inde considerari solent, atque adeo, vt non solum quæ sit de hac re veritas, sed & quæ plus valeat scribentium votis, haud facile discerni possit. Valas. communio remissionem esse contendit, licet contrariam veriore. Alciatus opinionem fouet, quæ remissioni contrariatur, eamque magis communem esse affirmat, cum quo & Ouid. Omitto reliquos, & nego, Emphyteuticæ remissionem deberi, vtcumque pro ratione fructuum constituta pensio fuerit; est enim Emphyteusi extraneum illud, & pure contingens, vt fructibus pensio comparetur, illud autem naturale eidem, vt in agnitionem dominij persoluatur; ab hoc itaque natura contractus æstimaenda est. Nec propterea iniquitatem habet Emphy-

teusis, quod remissione fraudetur, tum quia contractus a contrahentium destinatione legem accipiunt. *l. contractus. ff. de Reg. Iur. d. l. 1.* tum quia nihil aliud Emphyteusis est, ac melioratio, quæ Emphyteutæ lucro cedere debet; æquum itaque est, ut se fortuitis casibus vicissim exponat, nam si alleget, se rem valde vberem pro graui pensione recepisse, audiendus non est, sed in sua facilitate relinquendus.

^a Vide Ias. in *l. 1. num. 18. C. de Iur. Emphy. Corbul. de caus. privat. ob non solut. can. ampliat. 12. Valas. de Emphy. q. 27. n. 7. Alios refert, Ouid. q. 38. n. 11.*

^b In cap. potuit. de loca.

^c Toro cons. 49. lib. 5.

^d lib. 3. disp. cap. 10. Conna. lib. 7. cap. 12. n. 2. Fab. de Error. par. 3. dec. 65.

^e err. 4. Valas. sup. q. 31. Dixi Sac. Iur. contr. differt. 13. n. 8.

^f Vide Valas. d. q. 31. circa fin.

^g Tit. de caus. privat. ob non sol. can. ampl. 12. n. 4.

^h d. q. 27. n. 11.

ⁱ sup. cons. 49.

^j sup.

De Emphyteuta, qui Thesaurum inuenit in loco Emphyteusis. *Ad l. unic. C. de Thesau. lib. 10. Cap. XXXIII.*

1 *Thesaurus quid.*

2 *Quæ nullius sunt, occupantis fiunt.*

3 *De acquisitione Thesauri legum placita.*

4 *Emphyteuta an fundi dominus.*

5 *Emphyteuta sibi thesaurum acquirit, & cur.*

6 *Thesaurus beneficium dicitur Dei.*

7 *Ad Emphyteutam spectant damna fortune.*

8 *An directus dominus suum faciat, si Thesaurum inuenerit in loco Emphyteusis.*

9 *Minus Iuris in usufructu est, quam in Emphyteusi.*

The-

Centuria I. Cap. XXXIII. 85

Thesaurus (inquit Paul. in l. nunquam. §. 1. ff. de acq. rer. dom.) est vetus quadam depositio pecuniæ, cuius non extat memoria, ut iam dominum non habeat, sic enim fit eius, qui inuenerit, quod non alterius sit. At ea, quæ dominum non habent, occupatis fiunt. §. feræ. cum alijs seqq. Instit. de rer. diu.

Ab hac tamen regula recessum in thesauro est, neque, aliquid propemodum cernitur, in quo plus dissentiant Romani Principes. Vide Cuiac. & quæ de Thesauris Connan. & alijque penes Valasc. & tex. in l. si is qui in aliena. ff. de acq. rer. dom. §. Thesauros. Instit. de rer. diu. l. unica. C. de Thesau. lib. 10. Summa est, ut quisque possit in proprijs terrulis thesaurum perquirere, perquisitumque, atque inuentum sibi ipsi acquirere. In alienis non item, etiam Dominis volentibus. At si quis non dat opera, sed fortuito casu in alieno loco inuenerit, dimidiū suum faciat, & dimidium Domino fundi reddat. Mirū audis, posse quem in loco suo thesaurum perquirere, & sibi acquirere, nec tamen permittere alij posse, ut ibidē moretur thesauri requirendi gratia; posse itaque per se, nec tamen per alium posse. d. l. unica. Nam si dicas, fuisse id ea causa constitutum, ne malis artibus homines utantur (ut plerumque fit) ad euiscerandos thesauros, aut ne homines in perquirendis Thesauris nimium solliciti culturam deserant agrorum, certe hæ rationes non tantum prohibent fundi dominum, ne alteri permittat, verum etiam ne per se ipsum faciat. Probabilius est, voluisse legem saltem quoad non dominos prædiorum extinguere effrænatas hominum cupiditates, qui forsan eo sæculo

perdite occupabantur in perquirēdis thesauris, hoc enim suaderi videtur *d. l. unica. ibi. Ita enim eueniet, ut unusquisque suis fruatur, & non immineat alienis*.

- 4 Nunc ad Emphyteutam venio, qui vel suum facit, si thesaurum inuenire dicitur in suo, vel non facit suum, sed diuidit cum domino fundi, si inuenire dicitur in alieno. Et quidem in eum modum loquuntur leges de Emphyteuta, ut nunc dicatur fundi dominus. *l. possessores. C. de fund. patrim. lib. 1. nunc pronuncietur non dominus. l. 2 C. de Mancip. & Colon. lib. 1. l. 1 ff. si ager. Vectig.*

- 5 In hac itaque legum diuisione variarunt Scriben. eo interim magis recepto, quod Emphyteutæ causam fouet, ut testatur Coras. licet contrariam sententiam firmasse videatur Nauarr. Nec dubito, communem sententiam veriore esse. Nam Emphyteuta, qui Thesaurum inuenit in loco Emphyteusis, aut inuenire dicitur in suo, aut in alieno, aut partim in suo, partim in alieno, quod verius. Et quidem si in suo, totum certe Thesaurum lucrificat. Si in alieno, & data opera, totum reddere tenetur, non enim licet in alieno perquirere, etiam volente domino. *d. l. unic. & qui putat, ab hac regula excipi Emphyteutam, ut in fundo Emphyteutico perquirere, prudens, ac sciens possit, manifeste diuinat, & sine lege loquitur, aut contra legem, quæ generaliter omnes prohibet in alieno perquirere; igitur tunc dimidiam partem lucratur Emphyteuta, cum fortuito casu thesaurum inuenit nihil speciale habens ultra alios inuentores extraneos. Si denique (quod proximum rei nostræ est) partim in suo inuenit, partim in alieno, hic casus quasi*
omif-

omissus a lege similitudine aliqua iuris decidendus est. Dicunt, id esse omnibus constitutissimum, ut thesaurus, quem in loco feudi Vasallus inuenerit, suum faciat; addiderim ego, eum, qui varijs respectibus, & in suo, & in alieno loco thesaurum repperit, suum facere, quasi duplici iure munitum, & quia partem dominij habet, & quia repertor ipse Thesauri est, adeoque præferendus occupationis iure. Simili modo si quis ex sua, & aliena materia speciem composuerit, is dominus eius erit, quia non tantum fecit, sed & partem materiæ præstitit.

§. cum ex aliena. *Instit. de rer. diu.* Emphyteutæ etiam, & communi sententiæ ratio iuris fauet & naturæ, nam the-

6 saurus dicitur beneficium Dei. *d. l. unic.* & donum fortunæ. *l. si is qui. §. i. ff. de acq. rer. dom.* ergo Emphyteu-

7 tæ esse debet, ad quem spectant damna fortunæ. *l. i. C. de lu. emphy. iun. l. secundum naturam. ff. de Reg. Iur.*

8 Illud verum putant communiter Scriben. ut si directus dominus thesaurum inuenerit in loco Emphyteusis, totum reddere debeat Emphyteutæ. Sed obstat rursus, nam, si inuenire dominus in suo dicitur, suum facit; si in alieno, totum reddit, nisi forte inuenerit; si partim in suo, partim in alieno, quod propius est, tunc & ipse duplici iure valet, & dominij, & inuentionis. Quin & damnum fortunæ aliquod allegare potest, si tota res Emphyteutica pereat. *d. l. i.*

9 Qui a fructuario arguunt ad Emphyteutam, reprehendendi sunt, cum minus iuris in usufructu sit, & hoc certissimum.

e. lib. 9. obser. 37. circa fin.

℞ lib. 3. ca. 4.

℞ De Iu. Emphyt. q. 15.

℞ Vide Valaf.

℞ In l. 1. n. 17. C. de Iu. Emph. Valaf. sup. n. 1.

℞ In Manuali cap. 17. n. 173.

℞ Vide Scripta ad c. 1. Quæ sunt regal.

De celebri quæstione. An petitio hæreditatis sit actio in rem, vel mista. *Ad l. hæreditatis. C. de petit. hæred.*
Cap. XXXIV.

- 1 *Petitio hæreditatis qua præscriptione tollatur.*
- 2 *Mistum aliquando nominatur per alterutrum simplicium.*
- 3 *Actio finium regundorum mista est.*
- 4 *Mistarum actionum ratio, & differentia.*
- 5 *Denominatio ab eo capitur, quod præcipuum.*

HÆreditatis petitionem, quæ aduersus pro hærede, vel pro possessore possidentes exerceri potest, præscriptione longi temporis non submoueri, nemini incognitum est, cum mistæ personalis actionis ratio hoc respondere compellat. Hæc Dio- clet. in d. l. hæreditatis. cum enim quæsitum ab eo esset, an petitio hæreditatis tolleretur lōgi temporis præscriptio- ne, hoc est, decem, & viginti annis (quo tempore rea- les actiones submouentur) vel præscriptione longissimi temporis instar personalium, respondit, longissimo opus esse ob rationem mistæ personalis. Habet itaque petitio hæreditatis rationem, hoc est, naturam, causam, vel insitam qualitatem personalis actionis, quæ mista ei est cum reali; nec video, qua ratione probari illud possit, quod iuniores docent, mistam actionem non ideo esse quod

Centuria I. Cap. XXXIV. 89

quod rationem mistæ habeat, quasi diuersa hæc sint, mistum esse aliquid, aut misti causam in se habere; plus itaque probanda est sententia Glossatoris, cui adherent & alij³

Illud tamen frequentius obtinuit, hereditatis petitionem

pure in rem esse; nam re vera effectus pene omnes actionis in rem sunt, & in pluribus iuris locis actio in rem dicitur, ut l. sed et si lege. §. petitio. ff. de petit. hered. l. fin autem. §. sed et is. ff. de rei vend. l. ut responsū. C. de Trāsaet. l. sicut. C. de præscript. 30. ann. &c. Et hæc quidem bene; sed iusta aliqua responsione opus erat, qua conciliaretur Dioclet. in d. l. hereditatis. iusta (inquam) scio enim esse plures, quas nec referre quidem lubet. Nec mihi aliquid suadet communior sententia, potest enim petitio hereditatis effectus habere realis actionis, quia realis simul est, licet personalis etiam sit. Sed & realis appellari potest, licet mista sit, nam nec nouum in iure esset, mistum aliquod nominari per partes, vel per alterutrum

2
3
simplicium, ex quibus componitur. arg. l. serui electione. §. 1. & 2. ff. de leg. 1. Ita actio finium regundorum pure personalis nomen sortita est. l. 1. ff. fin. regund. quæ procul dubio mista est. §. quædam. Instit. de Act. & vide

4
l. 1. §. ad hæc. vers. nemo. C. de ann. excep. Et hæc quidem non improbabiler; cum simul animaduverterim, discrimen esse inter actiones illas mistas, quæ referuntur in d. §. quædam. & petitionem hereditatis, quod illæ primario, & principaliter diriguntur in personam ad effectum diuisionis faciendæ, & ideo possessionem non curant ex parte rei, ut deinceps explicabitur; ista vero in rem maxime di-

dirigitur, & rei possessorem sequitur. Ideo sicut tres illæ actiones plus admodum personales sunt, quam reales, ob idque personales simpliciter appellari interdum solent. *d. l. 1. ff. fin. regund. d. l. 1. §. ad hæc. vers. nemo.* sic petitio hæreditatis plus multo realis est, quam personalis, & propterea realis sæpe dicitur. *d. §. petitio &c.* decet enim vnūquodq; denominationem ab eo sumere, quod præcipuū in ipso est; decet (inquam) mistum æstinari semper ab ea parte, quæ præualet. *vulg l. quæritur. ff. de sta. hom.* Deniq; nihil obstat, ne petitio hæreditatis mista actio sit.

a In l. sed & si lege. §. petitio. vers. sunt ex acta. ff. de petit. hered.

g Castr. n. 3. Alex. in princ. Cuiac. in l. 1. ff. fin. regund. Fachin. controu. lib. 11. cap. 62. & alij passim in d. l. hæreditatis.

γ Bar. in d. §. petitio. & in Rub. ff. si cer. pet. in princ. vbi Ias. n. 13. Rip. num. 7. vbi. de comm. Cagnol. num. 61. de magis comm.

δ cap. seq.

An actiones mistæ aduersus non possidentem dentur.

Ad l. communis seruus. §. cum agere. ff. comm. diuid.

Cap. XXXV.

- 1 *Mista actio ad communium rerum diuisionem datur.*
- 2 *Tradere est possessionem dare.*
- 3 *Si socius rem communem pignori dederit, quis teneatur communi diuidendo actione.*
- 4 *Personales præstationes quæ.*

SI de bonorum diuisione agitur, non dari actionem mistam, nisi aduersus possidentem, sin autem ad personales præstationes conueniendus reus est, posse eū quoq; qui

Centuria I. Cap. XXXV. 91

qui non possidet, conueniri, docuit Accurs. & cum alijs quibusdam. Sed utinam bene, utcumque enim de diuidendo agatur, nec personalis aliqua præstatio ad causam vocetur, opus tamen non est, possidere eum, qui conuenitur, uti verius probatur *l. penul. ff. comm. diuid. l. heredes §. quantum. l. item Labeo. §. ult. ff. fam. Ercisc.* nam iura hæc, vel alia, quæ pro veriori sententia recensentur ad personales præstationes coarctare nimis violentum esset, cumque mista actio ad communium rerum diuisionem detur, quæ non minus commode potest per Arbitros fieri, si ab extero res possidatur, quam si a socio, sequitur, non tanti momenti possessionem esse, quanti æstimat Accurs.

Contrarium tamen huic sententiæ est, quod habetur *d. l. communis seruus. 24. §. cum agere. vbi Iulian. Cum agere tecum communi diuidundo vellem, partem tuam Titio tradidisti mutandi Iudicij causa; teneris mihi prætoria actione, quod fecisses, ne tecum communi diuidundo ageretur.* Si itaque is, qui communi diuidundo actione conueniri poterat, partem suam alteri tradat, hoc est, possessionem suæ partis a se abdicet (nam tradere est possessionem dumtaxat in alium transferre. *l. ex empto. ff. de act. empt. §.*) mutatum iudicium intelligitur, mutata (inquam) possessione cessat actio communi diuidundo, & ad id, quod interest, actio datur.

Rem aggreditur Dec. cum duplici solutione; licet autem vera posterior sit, locum tamen Zuchardo præbuit, quæ eam valide impugnaret.

Animaduerto, quod Iulianus ait, *partem tuam Titio tradidisti,*

- didisti*, de vtraque alienatione accipi debere, proprietatis scilicet & possessionis; etenim possessio proculdubio alienata fuit, ut in confesso est, dominium vero alienatum simul cum possessione fuisse, ex ipsa illa mutatione Iudicij, quæ per alienationem facta proponitur, satis superque arguitur. Idque evidens ea ratione est, quia si socius rem communem cum socio habens eam pignori dederit, non tantum communi diuidendo agi contra eum potest, qui pignus possidet, verum etiam contra socium, qui pignus tradidit. *l. si quis putans. §. si fundus communis. ff. comm. diuid. l. si consensit. §. ult. ff. quib. mod. pig. vel hypot. sol.* Immo quibus casibus iudicium istud datur aduersus creditorem, qui possessor est pignoris, id certe non fit contemplatione possessionis illius, quæ penes eum est, sed quia socio cum alterius socij creditore res videtur quodammodo communis facta, postquam ei pignori data est, ut monuit Alfanius autoritate Castrensis; si itaque penes Iulianum sola possessio translata fuisset, mutari utique Iudicium non potuisset.
- 4 Denique, postquam desijt res communis esse, tunc actio tollitur communi diuidendo, & sola utilis actio remanet ob personales præstationes, idest, ob causas pendentes ex rebus communibus, quæ & fructus continet, & impensas. *l. i. d. l. si quis putans. in princ. l. sed postquam. l. in summa. ff. comm. diuid.* Vbi itaque actio tollitur communi diuidendo, & Iudicium mutatur, consequens est, desijisse etiam rem communem esse.

^a In l. penul. ff. comm. diuid.

^b Ad Rub. ff. si cer. per. Vide Alex. in princ. Mandel. n. 12. & passim.

γ Quod

Centuria I. Cap. XXXVI. 93

2 Quod in d. Rub. si cer. pet. tenuere D. n. 4. Cagnol. n. 59. Delignet. n. 30.
 Alfan. n. 65. aliq. comm. test. Fachin. contr. lb. II. cap. 61.
 § gl. in §. precium. ver. tradatur. Instit. de Emp. & Vendit.

De actionibus in rem scriptis communia Scribentium placita, quæ refelluntur. *Ad l. I. ff. de vi et ui arm. & l. I. §. ult. ff. de Interd. Cap. XXXVI.*

- 1 *Actiones in rem scriptæ personalium numero censentur.*
- 2 *Quæ tamen aduersus possessores dantur.*
- 3 *Et cur in rem scriptæ dicantur esse.*
- 4 *Interdicta omnia personalia sunt.*
- 5 *Non tamen omnia in rem concepta sunt.*

1 **A**ctiones in rem scriptæ personalium numero censentur. *l. 3. §. est autem personalis. ff. ad exhib. iunctis traditis ex Corasio. l. I. §. ult. ff. de interd. §. præterea. Instit. de Act. iun. l. metum. 3. §. ult. ff. quod met. cau.* Et licet personales, tamen aduersus possessores dantur. *l. noxalis. l. bona fide. ff. de Noxal. §. omnis. Instit. eod. l. I. §. & cum etiam. ff. si Quadr. paup. fec. dic. En.*
 6 (inquiunt D.D. comm.) vera ratio, cur in rem scriptæ dicantur, licet enim aduersus eum dentur, qui obligatione aliqua tenetur, tamen aduersus possessorem, quasi actiones in rem essent, intentantur, quo fit, ut in rem scriptæ fuerint nuncupatæ.

Verèor, ne versa vice dicendum magis fuerit, aduersus possessorem propterea dari actiones huiusmodi, quia in rem scriptæ sunt. *d. l. metum. §. ult.* Puto equidem, si quæ apud Veteres in rem scriptæ dicantur, seu actiones, seu

pa

pacta, seu Edicta, non id significari, quod docuit communis schola, sed aliud longe diuersum, scriptum etenim in rem dici, de quo sic loquitur lex, ut in rem ipsam verba concipiantur, nulla facta mentione personae. Ita quod *metus causa* actio in rem scripta dicitur. d. l. *metum*. §. *ult.* l. *apud Celsum*. §. *ult.* ff. de *doli. except.* namque in rem verba concepit Prætor, nec personam notauit, aduersus quam actionem daret, quod *metus causa*. Verba Prætoris sunt in l. 1. ff. *quod met. cau.* Quod *metus causa* gestum erit, ratum non habeo, Et Vlp. explicatissime in d. §. *ult.* Cum autem hac actio (inquit) in rem sit scripta, nec personam vim facientis coerceat, sed aduersus omnes restitui uelit, quod *metus causa* factum est, non immerito, &c. De pacto, quod itidem conceptum in rem sit, deque Edicto vide l. *Iurisgentium*. §. *pactorum*. ff. de *Pact.* l. 5. §. *quod exigimus* ff. de *constit. pec.* l. *hec autem*. §. *ult.* ff. *ex quib. caus. in posses. eat.*

- 4 Sed obstat grauitur Vlp. in d. l. 1. circa fin. ff. de *Interdict.* *Interdicta omnia* (inquit) licet in rem videantur concepta, vi tamen ipsa personalia sunt. Ergo interdicta omnia, sunt in rem scripta, si Vlpianum audis, & tamen in interdictis Prætor verba aliquando concepit in personam, ut d. l. 1. ff. de *vi*, & *vi arm.* h. v. Unde tu illum vi deieci-
sti, aut familia tua deiecit, deque eo, quod ille tunc habuit, tantummodo intra annum, post annum vero de eo, quod ad eum, qui vi deiecit, peruenerit, iudicium dabo. Et Paulus in l. 7. ff. *cod.* satis aperte docet, non nisi contra eum agi posse, qui vi deiecit, quapropter, si rem alius possideat, aduersus possessorem agi non posse. Est igitur interdictum
istud

Centuria I. Cap. XXXVI. 95

istud in rem scriptum, sicut & reliqua omnia. *d. l. 1. ff. de Interd.* & tamen aduersus personam eo modo conceptū, ut possessorem nec sequatur quidē. *d. l. 1. et 7. ff. de ui, &c.*

5 Alfanus² sensū Vlpiani fuisse docet in *d. l. 1. ff. de interd.* non ut omnia, & singula interdicta, sed ut omnia, & singula interdictorum genera, quæ ante retulerat, videl. exhibitoria, prohibitoria, & restitutoria in rem concepta esse videantur. Denique non de singulis generum accipiendum esse existimat, quod Iurisconsultus docet, sed de generibus singulorum, nam satis esse, ut ratio legis in generibus singulorum vera sit, licet non in singulis generum, authore Baldo,^d aut melius Iustiniano ipso in §. 1. *Instit. de fideiuss.* quod enim ait Imp. in omnibus obligationibus adsumi fideiussores posse, seu re contrahantur, seu verbis, seu literis, seu consensu, id quidem valere in omnibus obligationum generibus, ut Accursius ait, sed non in singulis generum, sæpe enim fieri, ut obligationi accedere fideiussor non possit.

Ego vero neque id quidem necessarium puto esse, quod author iste distinguit, nam nec dicit Vlp. interdicta omnia concipi in rem, nec dicere potuit, ut monstratum est ex *d. l. 1. et 7. ff. de Vi, &c.* Sensus itaque Iurisconsulti est, interdicta omnia personalia esse, licet viderentur in rem concepta, omnia (inquam) interdicta, etiam quæ in rem conciperentur, personalia esse. Non igitur interdicta omnia in rem concepta esse, sed omnia vi ipsa personalia esse, tam quæ in personam conciperentur, quam quæ in rem; erat enim Iurisconsulto propositum, ut ostēderet, interdicta, quæ in rem conciperentur, non ideo tamen realia dici posse.

^a lib.

^a Rub. 1. Miscell. cap. 22.

^b Cuius. sup. Hocan. comm. verb. Iur. Donel. in §. omnium Instit. de Action.

^c Vgl. Alfan. aliique iuniores ad Rub. ff. si cer. petat.

^d Sup.

^e In l. non dubium. n. 7. C. de ll.

De Triticiariæ condictiois re, & nomine. *Adl. 1. ff. de Condict. Tritic. Cap. XXXVII.*

- 1 Condictio triticiaria, certi, et si certum petatur, quib⁹ differat.
- 2 Triticiaria actio arbitraria est.
- 3 Pecunia non aestimatur, sed aestimar.
- 4 Triticiariæ condictiois nomen unde.
- 5 De infortiati nomenclatione.
- 6 Triticum quid.
- 7 Triticiariæ condictiois quæ olim formula.

Nihil prope est, quod ultra Commentatores de hac re afferre possimus, sed longe plura, quæ colligere potuerimus, ut explicatio res fieret. Vlp. in d. l. 1. Qui (inquit) certam pecuniam numeratam petit, illa actione utitur (si certum petetur) qui autem alias res, per triticiariam condictioem petit. Vnum sunt certi condictio, & (si certum petetur) actio. Differunt vero a triticiaria, licet ipsa quoque descendat ab eadem causa, quod triticiaria condictioe petuntur res omnes, seu certæ, seu incertæ, una excepta pecunia numerata; condictioe vero certi, quæ & actio dicitur, si certum petatur, res omnes certæ petuntur, & pecunia etiam numerata, res vero incertæ, resque etiam incorporales hac actione non petuntur. Ratio discriminis; nam certi condictio stricta quædam actio est, quæ

Centuria I. Cap. XXXVII. 97

- 2 quæ scripturæ seruit conuentionis, & petitioni actoris, nullumque Iudici arbitrium præbet, triticiaria vero actio arbitraria est, nam æstimat Iudex rem, quæ petitur, arbitrato suo, habita ratione loci, temporis, &c. Denique datur Triticiaria hæc eius rei, quæ petitur, æstimandæ causâ, proptereaque ad res omnes datur vna excepta pecunia numerata, nam res omnes æstimationem recipiunt præter pecuniam, quæ non æstimatur, neque æstimatione eget, sed res omnes ipsa æstimat, vt notissimum est. Hæc Bar. & Cuiac. & alij omnes.

- 4 Vnde autem hoc nomine appelletur, hæc facile conijcias.

Glosator, a Triticio Prætoris nomen trahit instar publicianæ actionis a Publicio. §. *sed quia sane. Institut. de Act.* Bartolus risum mouet, cum nuncupatam suspicatur a Triticio, qui frater esset Ordinis Minorum, nec propterea agere ad nummos posset. Et quia non erant eo sæculo fratres Minores, æstimat fuisse Philosophos, qui instar Minorum pecuniam tractare non permetterentur.

Solent sæpe nostri circa rerum nomina insanire, quod & in nominibus accidit digestorum, seu Pandectarum, & potissimum *Infortiati*, quasi non barbara vox ista sit, & nullius sensus ab indocto aliquo literatore primum facta, quem deinde alij æque indociles secuti sint.

- 6 Bene est, vt peritorum sententias scrutemur, cum Viglio. Suspicabatur Alciat. a *tritico* dictam esse, cum enim triticum id omne sit, quod spica tegitur, propterea actio Triticiaria ad petendas quasque frumenti species apta est. Sed perperam (ait Vigl.) non enim tantum pro frumen-

G

ti

ti speciebus competit actio ista, sed & pro alijs rebus, vrp. fundo, equo, &c.

Zasius historiam memorat ex Valer. " de Mida, cui cum adhuc puero, & dormienti formicæ grana tritici in os congelsissent, prædixerunt Augures fore illum omnium Regum ditissimum. En (inquit Zas.) appellatione tritici omnes species veniunt, & diuitiæ, pro quibus triticiaria actio datur. Ridet Vigl. non enim sequitur, appellatione tritici venire cunctas opes ex hoc solum, quod ita Augures diuinarint. At & illud obstat, nam si cunctæ eo nomine continentur opes, excludi non debuit pecunia numerata.

Æstimat Vigl. dictam esse actionem Triticiariam a primis verbis Edicti Prætorij, quæ sic forte concepta erant. *Triticum, vinum, frumentum, &c. si petatur, Iudicium dabo, conditionem dabo.* Quod & credi solet de verbis illis. *Si certum petatur.*

Sed verissimillime Cuiac. ⁹ respondet ex Stephano Græco Interprete, conditionis Triticiariæ nomenclationem fuisse a casu, cum enim olim, quo tempore iudicia ordinaria erant in vsu, solerent Litigatoribus dari certæ formulæ solemnes, erat & conditioni triticiariæ sua formula constituta, in qua de tritico mentio erat, forte ob eam causam, quod qui primus hac actione egit, de tritico contendebat, vt æstimaretur, aut daretur, & super tritico prima formula composita fuit, quæ semper deinceps eo modo stetit, vt in alijs plerisque exemplis. Vide Cuiac.

^a d. l. 1. ff. de cond. tritic. num. 3.

In

Centuria I. Cap. XXXVIII. 99

¶ In paratit. cod. tit.

¶ d. Rub. de Condit. Trit.

¶ d. l. i.

¶ In Rub. ff. de oper. no. nunc. Aleiat. 4. parerg. cap. 25. & 3. Parad. cap. 13.

¶ Rub. ff. si cer. pet. n. 23.

¶ lib. 1. cap. 4.

¶ sup. in Paratit.

An bene dixerit Alex. 3. spirituale negocium per oblationem Clerici inchoatum videri. *Ad cap. quod autem. de Iure patr. Cap. XXXVIII.*

1 *Ius patronatus adnexum dicitur spirituali rei. 4.*

2 *Inchoare quid in patrono presentante.*

3 *Et qua ratione spiritualis inchoatio illa sit.*

ANequam presentatio per diocesenum Episcopum approbetur (ait Alex. in d. cap. quod autem) ratum non est, quod a Patrono fuerat inchoatum. Enimvero, si ius quod exercere incipit patronus, initium est, vel inchoatio spiritualis negocij, ipsum quoque oportet spirituale esse, simpliciter, & non spirituali rei adnexum contra id quod legitur in cap. de Iure. de Iure patr. cap. quanto. de Iudic.

2 Dixi de hac re alibi. Nunc aduerto diligentius, nihil aliud esse inchoationem patroni, quam preparationem quandam, nam neque aliud patronus facit, quam, ut personam præparet Episcopo, in quam deinceps Episcopus ius conferat spirituale per institutionem, qui autem personam, & quasi materiam præparat, is nihil confert spirituale, quod nec conferre quidem Patronus potest,

G 2 quia

quia laicus, & incapax.

At (inquires) simpliciter materiam præparare, non est spirituale negocium inchoare.

- 3 Resp. patronum, qui Clericum obtulit Episcopo, ut institueretur, non materiam pure, & simpliciter applicasse videri, sed sua oblatione, seu præsentatione egisse, ut materia illa essiceretur proxime capax institutionis ad beneficium; unde etiam euenit, ut, si idonea persona sit, institui necessario debeat, sique institutio absque præuia, præsentatione fiat, nullitati subiaceat. *cap. suggestum. c. illud. de Iure patr.* At proxima ista moralis capacitas cum ordinetur ad spiritualement formam institutionis, quæ induci in materiam debet, ipsa quoque spiritualis dici potest, quo sensu negocium inchoat spirituale, ut d. *cap. quod autem*. Quia vero proprie nullum ius spirituale confert præsentato, propterea laico patrono conceditur ex gratia, ut sic inuitetur ad fundandas, construendas, vel dotandas Ecclesias.

- 4 Statues, ius patronatus nec mere temporale quid esse, nec mere spirituale, sed adnexum, ut loquuntur, antecedenter. d. *cap. de Iure. d. cap. quanto. cum d. Thoma.* s

^a Sac. Iu. contr. cap. 3. disert. 9. num. 21.

^s 2. 2. q. 100. art. 4. in corp. Et vide, quæ ego d. cap. 3.

De mistura Iudicij criminalis, & Ciuilis animaduersa quedam in cap. per tuas. 32. de Simon. &c. tua fraternitati. de Procur. Cap. XXXIX.

3 Separatio Thori quale iudicium faciat.

2 An

2 *An detur Iudicium vere mixtum e criminali, & ciuili.*

3 *Denominatio ab eo capitur, quod praeualet.*

EXercebatur iudicium aduersus Abbatem quendam Simoniacum, quando sic magistraliter enuntiauit Innoc. 3, Pont. in d. c. *per tuas. de Simon.* Cum ageretur non criminaliter, ut deponeretur ab ordine, sed ciuilitur, ut ab administratione amoueretur tanquam immeritus, & damnosus. Constat, si amoueatur Prelatus a sua administratione, nec fisco poenam, nec parti exsolui, quapropter, si criminale iudicium non est, nec Ciuile quidem esse. Plura respondentur, ut alibi monui; sed illud receptius, amotionis poenam parti, hoc est, Monasterio dari debuisse, actum enim fuisse inibi, ut solummodo ab administratione pro utilitate Monasterij priuatim publica Prelatus amoueretur, perindeque quasi agentibus Monachis luendam poenam fuisse.

Mirabar, cur dissimulasset Innoc. iudicium istud amotionis mixtum esse, sicuti idem Pontifex in consimili causa separationis, & quasi amotionis a thoro credere potuerat. Vide d. cap. *tuae. de procur.* in quo ad haec usque tempora Commentatores insudarunt. Agit Innoc. de viro arguente uxorem adulteram, monetque, si legitima adulterij poena infligi debeat, criminale iudicium intentatum videri; si actum fuerit, ut a mulieris cohabitatione discedere liceat, accusationem tunc, licet de crimine sit, criminalem tamen non esse, sed mixtam. Mixturae causam eam volunt esse, quia partim fisco, & vindictae publicae poena datur; etenim separatio Thori est accusatae

G 3 adul-

adulteræ mera pœna, in eodem quippe coniugio perma-
nendum ei est, nec nubere iterato potest. *cap. 2. de diuort.*
suo itaque coniugio spoliata luget, qui publicę disciplinę
vigor est. Agenti etiam marito ex parte solui non dubi-
tatur, quippe qui dum ab vxore lęsus agit ad separationē
thori, propriam vtilitatem priuatim quoque intendit, ne
scilicet cū adultera muliere cohabitare ei; debitum car-
nis reddere compellatur. *cap. significasti de diuort.* Atqui
hec ipsa misturę causa videtur in amotione illa esse, quę
ab officio est, nam vindictę aliquid tribuitur, dum
(quod ait Pont.) non tantum eiicitur, quia damnosus, &
sic Monasterio consulitur, verum etiam quia immeritus.
Denique ipsa ex suo genere amotio aliquid habet publi-
cę vltionis.

- 2 Dubitavi sc̃pius, an daretur Iudicium vere mistum e cri-
- 3 minali, & ciuili; vere (inquam) nam denominationē
capere ab eo deberet, quod pręualet. *arg. l. quęritur. ff. de
sta. hom.* Animaduerti vero non mistam dici accusatio-
tionem penes Innoc. *in d. cap. tuę.* sed quasi mistam, cum
enim in ea pręualeat id, quod priuatim interest accusa-
toris, ciuile vtique Iudicium plus facit, quam criminale,
quod not. Amotio itaque ab administratione ipsa quo-
que Iudicium facit quasi mistum; quasi (inquam) nam
ciuile ipsum quoque est ab eo, quod pręualet, pręualet
autem ratio priuatę vtilitatis; Sed quia minus aliquid fi-
sco tribuit, quam separatio thori, propterea non quasi
mista, sed pure Ciuilis dicitur persecutio eius esse.

• *Sac. Iur. contr. disert. 3. cap. 10.*

De

De tacita reconductione quædam, & explicatus Vlp. in l.
item queritur. §. qui impleto. ff. loca. Cap. XL.

- 1 *Exacto tempore qui in conductione remanet dicitur ex integro conducere.*
- 2 *Et numquid pignora remaneant obligata, aut que.*
- 3 *Permansisse videtur, quod statim renouatur.*
- 4 *Refirmatus in officio post finem officij nouum officium affectu, dicitur.*

1 **A** It Vlp. Qui impleto tempore conductionis remansit in conductione, non solum reconduxisse videbitur, sed etiam pignora videntur durare obligata. Sed hoc ita verum est, si non alius pro eo in priore conductione res obligauerat, huius enim nouus consensus erit necessarius, &c.

2 Dubitaueram, cum sit noua conductio, quo pacto pignora durarent obligata. Nouam esse conductionem indubitata res est, alioqui in extraneo pignore nouus consensus necessarius non esset. Quin & idem Vlp. in vers. quod autem. Ita accipiendum est (inquit) ut in ipso anno, quo tacuerunt, videantur eandem locationem renouasse. Et rursus l. seq. Intelligitur enim dominus, &c. ex integro locare. Neque id aliter esse potest, cum tempus locationis proponatur exactum. arg. l. 5. ff. de precar. vbi in puncto locationis Gothif. Cur itaque pignora durent obligata, si nouus contractus est?

Palam est, Iurisconsultum eo modo vsum esse verbo durandi, quo & permanendi. Nam sic loquitur. d. vers. Quod autem. Sed & si secundo quoque anno post finitum lustrum

nihil fuerit contrarium actum, eandem videri locationem illo anno permansisse. At quomodo permansisse dicitur, si
 3 renouatur? Resp. hoc ipso permansisse videri, quia statim renouata est. Sic itaque etiam pignora durare videntur obligata, quia renouato contractu illico renouatur ius pignoris, & (quod ait Gothifr. in d. §. qui impleto) renouatur locatio pro eodem precio, salario, cum omnibus pactis, modis, & clausulis, quæ erant in prima.

Hæc omnia, quæ dico, videntur quasi ex instituto explicasse duo Impp. in l. legem. C. loca. h. v. Sin autem tempus, in quo locatus fundus fuerat, sit exactum, & in eadem locatione conductor permanserit, tacito consensu eandem locationem una cum vinculo pignoris renouare videtur. Ergo simul & permanere conductor dicitur, & locationem una cum pignore renouare, quia videl. stare videtur, quod extinctum subito reuiuiscit.

4 Hinc peregre consuluit Corn. a reformatum in officio post exitum officij nouum officium consequutum videri, quod me postulante in causa Equitis Politiani fratris nuper iudicarunt viri sapientissimi, atque integerrimi; & cū tota se effudisset inuidia, cum pene obniti Infernus videretur.

a conf. 92. num. 14.

b Anton. Paganel. Auditor. Franciscus Stephanus, Ioannes Michael Pierucius Pisani studij inclyci Professores.

Possessor an, vel quando de possessionis suæ titulo respondere iubeatur. Ad l. cogi. C. de petit. hered. Cap. XLI.

3 Interrogari cur non possit reus, quo titulo possideat.

2 Actio.

- 2 *Actoris munus est probare.*
- 3 *Petitio hereditatis non datur contra possidentem titulo.*
- 4 *Possessor interdum de suo titulo docere iubetur.*

Licet de titulo suæ possessionis interrogari possessor nequeat, quando agendum rei vindicatione est; attamen si non rei vindicatione agitur, sed petitione hereditatis, constat interrogari posse eum, pro hærede ne, an pro possessore possideat, ut est *in d. l. cogi.*

- 1 Interrogari itaque reus non potest, quo titulo possideat. Cur? Attimant, quia interrogatus respondere cogitur, si intersit interrogantis, ne male agat, damnumque incurrat. *l. i. vers. est autem. ff. de interrog. act.* Caterum compellendus non est, nam actori incumbit, quæ suæ intentionis sunt, proponere, & probare. *l. in speciali. ff. de rei vindicat.*

Hæc si vera sunt, utique, qui convenitur petitione hereditatis, dare titulum debet suæ possessionis, videl. an eo modo possideat, ut teneatur actione eiusmodi. Quod
 3 ita intellige. Petitio hereditatis non datur contra possidentem titulo, sed in eum, qui pro hærede possidet, aut pro possessore. *l. hereditatis. C. de petit. hered.* Ne igitur male agat qui petitione utitur hereditatis, si forte cum titulo reus possideret, propterea interrogare reum potest, quo titulo possideat, ut *d. l. cogi.* in qua tamen subobscurè loquuntur Diui Principes, quasi vero interrogari reus debeat, utro possideat modo, pro hærede scilicet, an pro possessore, quod incivile esset, & propterea late disputat de interrogandi modo Gl. Bar. Bal. Castr. & alij.

Æsti-

Altimo, interrogari reum posse, quo titulo possideat, ut eius constitutionis partes sibi inuicem cohæreant, vel, ut exceptio sit de regula; sic enim loquuntur Impp. *Cogi possessorē ab eo, qui expetit, titulum suæ possessionis dicere incivile est*; adhuc regula; sequitur nunc exceptio; præter eum scilicet, qui dicere cogitur, utrum pro possessore, aut pro hærede possideat. Hoc est, præter eum, qui eo modo titulum proferre suum debet, ut agnoscatur, an pro hærede, an pro possessore possideat, ut sic agi in eum possit petitione hæreditatis. Nam dicere eo loci non est interrogatis respondere, cum neque interrogari reus per ea verba possit, sed est rem eo modo, quo se habet, exprimere, ac proferre, ut apud Plaut. ^a & Terent. ^β Satis vero exprimit se pro hærede, aut pro possessore tenere, & possidere is, qui de speciali titulo docere non potest, quo possidet.

- 4 Nec valde novum in iure est, possessorem de suo titulo docere oportere, utp. ad purgandum se. *l. civile est. C. de furt. vel de iure Pontificio*, ne videantur, quæ spiritualia sunt, absque titulo possideri. *cap. ordinarij. de off. ordin. in 6. Et si quæ alia.*

^a Merc. 7.

^β And. 5.3.

An præsumatur inimicus, qui me criminis reum fecit. *Ad cum P. cap. meminimus. de Accusat. Cap. XLII.*

- 1 Quæ mente ad accusandum venisse credatur quis.
- 2 Et relinquitur arbitrio iudicis.
- 3 Qui testimonium dixit in causa criminis, quando suspectus.

Af.

Affirmant comm. scribentes, & dum hoc fundamento constituunt, eum, qui mihi aduersatus fuerit, aut aduersetur in causa criminis, repelli a me posse, ne in alia causa Iudex sit.

- Sed nondum intelligo, cur is, qui de crimine accusat, plus ex inimicitia agere credendus sit, quam pietate erga Principem, erga Patriam, vel publica aliqua necessitate, aut causa, cui maxime consultum velit. Pone hominem, qui tutorem pupillo datum Magistratui suspectum fecerit, hunc potius credam propensa in pupillum pietate, motum accusasse, quàm maleuolo in tutorem animo, &c. Sic itaque statuo. Qui dicit, eo ipso, quo accuset aliquem, videri inimicum, male dicit, & qui dicit absolute posse eum quasi suspectum remoueri, redarguendus quoque est; puto autem audiendos eos esse, qui mandatum hoc velint religioni iudicantis, ut ipse æstimet, quæ causa fuerit accusandi, & numquid inimico animo actum videri possit, an etiam capitale certamen fuerit. *l. 6. ff. de excus.* aut saltem eo modo, qui suspicionem facere posset. Nec contradicit Alex. Pont. in *d. cap. cum P.* Nam neque id exprimit, quod volunt, videl. eum, qui testimonium dixerit in causa criminis, præsumi inimicum, sed dumtaxat fieri suspectum. Quin neque ob id solum reiicit eum pontifex, ne accusare possit quasi suspectus, sed ex alijs, quæ simul iuncta suspicionem augebant, utp. ex reciproca accusatione, & conspiratione duorum fratrum, qui instanti vicissitudine (ait Pont.) vnus post alium accusabant.

Sed neque vrget idem Pont. in *cap. meminimus.* si speciem de-

depinxero illius capitis. Fuit Monialis in Abbatisimam electa, & cum orta de electione questio esset, electionem Papa confirmavit, mandavitque Episcopo, vt benedictionis munus electæ conferret. Id cum exequi Episcopus vellet, is, qui contra Abbatissam testis antea fuerat, obiecit de Simonia, appellavitque Pontificem, qua recepta appellatione distulit Episcopus mandatum exequi benedictionis, cui ideo sic rescriptum a Pontifice fuit.

Quia verote non decet in hac parte appellationi eiusdem. H. deferre, cum idem illius manifestus fuerit inimicus, & contra eam testimonium tulerit, mandamus, quatenus, cum inde fueris requisitus, præfatæ Abbatissæ munus benedictionis non desinas impertiri. Hic certe (inquiunt) qui crimen obiecerat Simonia, non simul potuerat esse aduersarius, & testis; ergo testis dumtaxat, & quia testis, propterea inimicus. Quanto magis, si accusasset?

Sed perperam, nam qui testis aduersus aliquem est in causa criminis, is, si forte leuiter suspectus, inimicus certe, neque est, neque esse creditur, & tamen eo loci inimicus dicitur *manifestus*, ergo aliunde, quam ex testimonio lato. Nam & duo ista quasi diuersa legimus in Alexandro, videl. vt manifestus fuisset inimicus, vtque contra mulierem testimonium tulisset suum. Ergo manifesta inimicitia aliunde effluxerat: Et forte eo modo testificatus iste fuerat, vt se inimicum præberet, & ideo (vt loquuntur) repulsatus, quare nec obesse potuit Abbatissæ. Et, quicquid sit, satis probatum æstimo, probatissimam omnium sententiam absque legitima aliqua probatione remansisse.

a Ad cap. 1. de Indic.

b Ab.

Centuria I. Cap. XLIII. 109

Abb. d. c. 1. n. 2. Aret. n. 2. ubi de comm. de qua etiam Det. n. 5. Mant. n. 14. Bosch. n. 34. Rip. n. 15.

Eum, qui mecum in pecuniaria causa contendit, non utiq;
præsumi inimicum, & reprehensa sequela illa recepta
communius. *Aduersarius, ergo inimicus. Ad cap.*
item cum quis. de restit. spoliat. Cap. XLIII.

1 *Lis quando inimicitiam facere præsumitur.*

2 *Inimici nomen explicatum.*

3 *Calumniator in Iure quis. 5.*

4 *Calumnia, & calumniatores.*

6 *Calumniator, ergo inimicus.*

ET si casus sunt de iure excepti, quibus inimicitiam lis fa-
cere præsumitur, vtp. si de omnibus bonis, maiori ve
eorum parte, aut etiam de statu controuersia sit. *l. propter*
litem. ff. de excus. tut. §. item propter litem. §. item is, qui
status. Instit. eod. cap. si Episcopus. 3. q. 2. cap. 4. ut lite non
contest. adeoque constitui debuerit in contrarium regula;
præualuit tamen commune assertum. Aduersarius, er-
go inimicus. quo nititur recepta illa sententia penes Cano-
nistas, eum, qui mecum nunc litigat, recusari a me
posse, ne in alia causa Iudex sit.

Vereor, ne solidi aliquid in præsumpta hac inimicitia sit;
& (quod video) præsumptionis author, aut solus, aut præ-
cipuus assertur Alex. 3. Pont. *in d. cap. item cum quis. de*
restit. spol. Titius vi occupat, aut clam ingreditur posses-
sionem Seij, & dum spoliatus agere ad restitutionem vult,
ei spoliator crimen obijcit. Quæsitum, an obiectio cri-
mi-

minis remorari restitutionem possit, & responsum, non posse, addita ratione. *Quoniam criminaliter aduersus eum ante restitutionem agere non potest, cum præsumatur eius existere inimicus.* Erat (inquiunt) causa ciuilis, negotium ciuile, nam ciuilitè agebatur remedio restitutionis, & tamen inter collitigantes contracta inimicitia creditur. Ergo, &c.

Sed non satis bene. Scio equidem, quæ fuerit nouiorum responsio ex Abb.^e putarunt enim causam aliquam fuisse inimicitiae, videlicet, occupationem rei alienæ per vim, nec satis aduerterunt, clandestinum quoque possessorem inimicum censerunt.

- 2 Ego libentius responderim, *inimici* nomen penes Alexā-
- 3 drum pro ratione propositæ causæ accipi oportere. Calumniator in Iure dicitur, qui falsa crimina intendit. *l. 1. ff. de Calumn.* qui (inquam) falsum crimen bonis obiecit. Non itaque procul ab inimico est, nam & qui infamat pro inimico habetur, & calumnia nihil
- 4 aliud Nonio fuit, quam malitiosa, & mendax infamatio, prope etiam herente Romano Pontifice *in cap. ult. in fi. de Calumn.* ibi *ad infamiam, &c.* Fauet Dauidi cum illud, quo calumniatores inimico humani generis Sathanæ pares fiunt, cum & Cleanthes nihil tam malignum esse repetat, quam calumniam, & Demosth. & calumniatores crudeles appellet, ipsosque velut viperinam naturam puniendos moneat.

Igitur *in d. cap. item cum quis.* inimicus præsumitur esse is, qui cum bona occupasset, postea, ne contra eum ageretur, crimen obiecit. Miraris, inimicum præsumi, si
in

Centuria I. Cap. XLIII. III

in præsumpta calumnia est? An forte qui bona per iniuriam occupavit, seu vi egerit, seu clam, desistet spoliati famam persequi, si profuturum sibi credat crimen intendere, quo iudicium effugiat? Denique, si calumniator præsumitur is, qui iudicium frustratur, aut qui tergiuersione aliqua, solertia ve efficit, ne cum ipso agi possit. *l. sed & ad eos. ff. ex quib. caus maior. l. si caluitur. ff. de verb. sig.* quanto magis qui vim intulit, qui (inquam) in alio more rem, quæ non sua erat, occupavit, & deinceps reus factus crimen opposuit?

6 Sequela itaque tua erit; *Calumniator, ergo inimicus* & non illa, quæ practicis probata est; *Litigator ergo inimicus.*

^a *Ad cap. 1. de iudic.*

^b *Ibid. num. 2.*

^c *Tall. in Gal. ff. & pro Rose.*

^d *Tall. 71.*

^e *Sub. ff. 40.*

^f *Orat. 1. contra Aristog.*

Pendente causa criminis an accusator recipi ad testimoniū debeat in noua causa, & lumen additum Iustiniano in §. si vero quis dicat. *Auth. de Testib. Cap. XLIV.*

1 *Accusator non præsumitur inimicus.*

2 *Vel hoc relinquitur æstimationi iudicantis.*

3 *Infestus quasi infestatus.*

4 *Dictio, vero, aduersatiua.*

5 *Reus criminis præsumitur accusatori suo infestus.*

DE hac re Commentatores late ^a Negabamus sup. ^b accusatorem præsumi inimicum, adeoque rejiciendū

I VI-

- 1 videri, ne in alia causa Iudex sit. Nunc haud satis intel-
 2 ligemus, cur in noua causa repellendum testimonium
 eius sit. Bene utique est, æstimaturum de vtraque re
 fore Iudicem, vt dicebam.

Sed obstat grauitè Iustin. in §. *si vero quis dicat*. *Auth.*
de Testib. & quidem totum quæstionis pondus in hac Iu-
 ris constitutione est. *Si vero quis dicat* (ait Imp.) *odiosū*
præsentem ad testimonium sibi constitutum, & approbauerit
statim, quoniam criminalis inter eos lis mouetur, non adsit
ad testimonium, qui vsque adeo infestus est, donec de crimi-
ne iudicetur.

Nullibi sic cauillati videntur Interpretes. Mihi olim pla-
 cuere, qui Principis verba cautius expendentes, æstima-
 runt, accusatorem eo loci non eum fuisse, qui testimo-
 nium ferre deberet, sed eum, aduersus quem dicendum
 testimonium esset. Erat itaque eis illius *Auth.* casus hic.
 Sciebam, Titium aduersus me proferendum in testem
 esse; Ego itaque, ne proferretur, accusaui eum criminis,
 dictumque fuit, egisse me in fraudem, vt testimonium
 euitarem. Consultus Imp. respondit, quærendum pri-
 mo esse de veritate accusationis, sique probetur crimen
 eiusmodi, vt abroget testi fidem, repellendum eum esse,
 sin autem, admitti testem debere. Non itaque probare
 poterat Iustinianæus ille locus, eum qui accusasset, præ-
 sumi inimicum, sed eum potius, qui fuisset accusatus;
 nec probabat rursus, accusatum criminis fieri inimicum
 Accusatori, sed odiosum, & infestum; nec quidem acti-
 3 ue infestum, quasi qui malum intulisset, sed passiue, qua-
 si qui recepisset; infestum denique, hoc est, infestatū, vt
 ita

Centuria I. Cap. XLIV. 113

ita loquar . Ita Liuius aliquando . *Breuique adeo infestum omnem Romanum agrum reddidit, &c.*

Porro hoc sensu locutum fuisse Imperatorem , ea, quæ sequuntur , verba manifestius suadere videbantur . *Si vero* (inquit) *aliter odiosus esse dicatur* : is scilicet, qui testimonium præbiturus est ; *aut conuentus pecuniarie, procedat quidem testatio, tempore vero disputationum seruentur huiusmodi quæstiones .* Nota ibi *conuentus* . Non itaque Actor , sed reus . Ergo etiam in anteriori capite distinctionis , non
4 accusans , sed accusatus , tritum enim est , dictionem illã *vero* in eisdem terminis , vt loqui solent , aduersari debere .

Nunc dubito , satis , ne vera hæc sint ; Nam verba illa . *Et approbauerit statim , quoniam criminalis inter eos lis mouetur* ; non ei apte conueniunt , qui vt testem euitaret , tunc primo crimen obiecit , sed ei , qui criminalem contentionem iam ante cum eo habuerat , qui educi in testimonium debuit . Fateor tamen , eum , qui veluti odiosus depellitur , atque infestus , non accusatorem ibi esse , sed reum . Hanc itaque Iustiniani sententiam mihi facio . Si educatur in me testis , quem nuper criminis accusauerim , & pendeat criminale certamen , si statim approbo , criminalem litem inter nos moueri , excipioque in eum quasi odiosum , atque infestum , recipiendum testimonium eius non est . Quod si pecuniariæ causæ reum fecerim , & in me testis educatur , non utique repelletur , ne testimonium dicat , sed tempore disputationum seruabitur quæstio huiusmodi .

5 Cum ergo Imperatoria definitio non de Accusatore sit ,

H sed

sed prorsus de reo criminis, qui præsumi accusatori suo possit odiosus, & infestus, propterea nihil agit Iustiniani auctoritas. Et notabis, non inimicum præsumi eum, qui accusatur, sed leniori vocabulo odiosum, atque infestum. Cæterum mirari non debes, plus de infesto animo accusati, quam accusatoris præsumi posse, si, quæ nuper diximus, vel mediocriter attendas.

^a *Ad c. 1. de Iudic. ubi Abb. n. 3. Aret. n. 6. Alciat. n. 5. & de præsumpt. reg. 2. pref. 11. Dec. n. 6. Rip. n. 17. Ber. n. 37. Bosc. n. 40. Man. n. 15.*

^b *cap. 42.*

^c *ibid.*

^d *gl. recepta in §. item lapilli. Instit. de rer. diuis.*

Excommunicatum ipso Iure priuari beneficiorum suorum fructibus, & prouentibus. *Ad c. pastoralis. §. verum. de Appell. Cap. XLV.*

- 1 *Relegatus an bone cum excommunicato conferatur.*
- 2 *Verbi subtrahō quæ potestas.*

EXplodendus itaque Glosator^a erit, qui nō ipso iure auferri fructus voluit, sed Iudic^c e intercedente, allegans, idem Iuris in relegato esse. *l. deportatorum. C. de Poenis.*

- 1 Enimvero, ut suspectæ æquiparationes istę sunt, ita nihil non suspectum habere sententia Glosatoris potuit, quam alijs quoque argumentis comprobasse se putant Canonū interpretes, sed inutiliter, cum resistat Innoc. in d. §. verū. & quidem, ni fallor, satis aperte. Fuerat coram Pontifice dubitatum, an excommunicatus, qui appellasset, posset per eum Iudicem, qui appellationi detulisset, citra vitium attentati denunciari excommunicatus cū subtractione fructuum

Atuum, seu prouentuū. Et responsum in hæc verba. Nos itaq; respondemus, quod cum executionem excommunicatio secū trahat, & excommunicatus per denunciationem amplius nō ligetur, ipsum excommunicatum denunciare potes, ut ab alijs euitetur; & illi prouentus Ecclesiastici merito subtrahuntur, cui Ecclesie cōio denegatur. Habuit proposita dubitatio duo. Alterum, an interposita appellatione post latam excommunicationis sententiam liceret excommunicatū denunciare. Alterum, an eidem beneficiorum fructus subtrahendi viderentur. Vtriq; vero cum affirmatione respōsum. Sic itaq; argumentari fas est. Denunciatio nouam aliquā pœnam non irrogat excommunicato, quam proinde exequi potest iudex, licet fuerit prouocatum; Ergo subtractio quoq; fructuū nihil nouū irrogare videbitur, sed executio erit, actus, & sequela promulgatæ sententiæ. Sin ad verba ipsa pontificij Oraculi vertatur oratio, idem protinus dicendum videbitur. Ait Pont. *Quod cum executionem excommunicatio secum trahat*. Colliges, cum esse effectum cuiuslibet excommunicationi cōem, ut citra opem sententiæ executionem secum habeat priuationis. Enimvero, si id ageret excommunicatio, ut excommunicatum priuatione dignum faceret, nec re ipsa priuaret eundem, interposita appellatione priuatio quoq; fructum staret in pendenti, donec de causa appellationis cognitum esset; at id negat Pont. qui ex sola excommunicatione contingere priuationem statuit.

- 2 Hinc satis idonee utitur verbo *subtrahuntur*, quod actum præferat legis imperantis; constatque id satis ex vltimis verbis. *Cui Ecclesie communio denegatur*. Sicut

H 2

enim

enim priuatio communionis ex vi solius Censuræ contrahitur sine ope Iudicis, ita & priuatio fructuum. Atque ita communius creditum teste Couarr. ^B

^a d. S. verum, uer. subtrahuntur!

^B Variar. lib. 3. c. 13. n. 8. vers. duodecim, &c.

Excommunicatum teneri in foro animæ, ut nulla præuia declaratione Iudicis beneficiorum suorum fructus dimittat. *Ad e. cum secundum leges. de hæret. in 6.*

Cap. XLVI.

- 1 *Hæreticus bona non dimittit sine facto, & iussione Iudicis.*
- 2 *Et cur.*
- 3 *Clericus tamen a se ipso fructus dimittit, si excommunicatur.*
- 4 *Et quæ ratio discriminis.*

Licet excommunicato Clerico subtrahantur eo ipso fructus, ac prouentus beneficiorum, ut ante diximus, adeoque dimittere a se ipso debeat, quod suum non est; ¹ quæstionem tamen faciebat Hæreticus, qui semetipsum spoliare non obligatur, licet bonis ad fiscum deuolutis; ² & quidem ipso iure. d. c. cum secundum leges. Nam mercurio, ut se ipsum priuet, atque expoliet quis, credi poterat quid moraliter impossibile, & contra naturam, adeoque supra captum humanæ legis, ut dixi in prælect. ^a ³ At nihil proponitur, quod excusare Clericum possit, cum nihil ei simile habeat hæretici causa, vel conditio. Hæreticus bona amittit, quorum dominiū, possessionemq; ipse habet; ergo & retentionē habere debet; esset. n. prædura lex, & moraliter impossibilis, quæ eū cogeret, ut se substantijs suis omnibus viduaret, nam & supplicium maximum in

Centuria I. Cap. XLVI. 117

in iure habetur, ut uiuat quis, & perpetua egestate for-
descat. *l. quisquis. C. ad l. Iul. Maieſt.* Non ita Clericus ex-
communicatus, nam non in fructibus ius habet, sed ad
fructus, uti procurator sui ipsius; habet (inquam) ius
quasi mādato Ecclesie, donec ab Ecclesia nō disiungitur;
ubi itaque per excommunicationem præscinditur, illico
mandatum reuocari intelligitur, cum insitam hanc con-
ditionem habeat.

Clerici quale ius sit in beneficijs, eorumque fructibus,
& prouentibus, alibi doceo. *β*

• *ad c. 1. de Constit. quest. 2.*

• *Sac. Iur. contr. disert. 5. c. 12. & 13.*

De nuptijs a lege prohibitis antinomix quædam explicatæ.

Ad l. præfectus. ff. de Ritu Nupt. &c. Cap. XLVII.

- 1 *Tutor pupillam ducens non capit ex testamento vxoris.*
- 2 *Ipsa tamen capit ex testamento Mariti.*
- 3 *Et quæ causa discriminis.*
- 4 *Donatum uero quasi in sponſalibus mulier non capit, 6.*
- 5 *Et an ei dos restituenda sit. 7.*

1 **S**I vxorem tutor pupillam suam ducat, aut Prouincia-
lis Magistratus sibi subditam Virginem, neuter ca-
pere quicquam potest ex testamento vxoris, sed, quod
fuerit eis relictum, fisco datur. *l. ult. ff. de leg. 1. l. Præfe-
ctus. ff. de ritu nupt. l. 2. ubi Cuiac. ff. de his, quæ ut indig.*
Non idem in muliere est, nam capere ipsa tamen potest

H 3 ex

ex testamento Mariti, utcumque illicitæ eo modo fuerint nuptiæ. *d. l. ult. d. l. Præfectus. d. l. 2.* Et nominatim dicitur in *l. præfectus.* pecuniam in dotem datam hæredi mulieris restitui oportere, pro quo *l. si tutor. C. de interd.*

- 3 *matr.* Ratio discriminis penes Martian. in *d. l. ult. Delin-*
quunt enim hi, qui prohibitas nuptias contrahunt, & merito
puniendi sunt, quod imputari non potest mulieri, quæ decepta
est a tutore. Huic autem deceptioni causam præbet po-
tentatus Tutoris, ut Papinianus habet in *d. l. Præfectus.*
Præfectus cohortis, &c. contra interdictum eius Prouinciæ
duxit uxorem, in qua officium gerebat; matrimonium non
crit, quæ species pupillæ comparanda est, cum ratio potentatus
nuptias prohibuerit.

- 4 Et cum certissima hæc sint, videtur tamen inextricabilis
difficultas ex *l. cum hic status. §. ult. ff. de donat. int. vir.*
& *uxor.* ubi Vlp. Sed si Senator libertinā desponderit, vel
tutor pupillam, vel quis alius ex his, qui matrimonium co-
pulare prohibentur, & duxerit, an donatio quasi in sponsali-
bus facta valeat; & putem etiam sponsalia improbanda, &
quasi ab indignis ea, quæ donata sunt, ablata fisco vendica-
ri. Sic non capit mulier ex donatione Mariti, sed dona-
tum fisco aufert.

Sed & difficultas aliqua in eo est, quod de dote dicebatur.

- 5 Etenim Paul. in *l. si quis officium. §. Veterem. ff. de Ritu*
nupt. Veterem sponsam (inquit) in Prouincia, quam quis
administrat, uxorem ducere potest, & dos non fit caduca.
fit igitur a contrario caduca, si noua spōsa ducatur, quod
est fisco dari, pro quo *l. dote. ff. eod. tit. l. qui contra. C. de*
incest. nupt.

Ad

Centuria I. Cap. XVI. 119

Ad l. cum hic status. §. ult. respondet Cuiac. id quod eo loci Vlpianus docet, donata vendicari fisco, in alijs quidem personis procedere omnimodo, de quibus ibidem proponit quasi iniustas, atque illicitas nuptias contrahentibus, non etiam in pupilla a tutore desponsata, cum excepta ista alijs legibus fuerit. Ergo quod dicitur, donata fisco vendicari, causam quidem generalem respicere posse, sed non singulas causas.

6 Rem ego aliter dirimebam, videl. ut quasi ab indignis donata fisco vendicentur, sed in singulis proportionabiliter, ut ita loquar, & pro ratione personarum, nam si Tutor pupillam desponderit, hic utique priuandus est donatis, cum tamen secus in pupilla sit, ut sup. Sic itaque generalitas illa contrahi debet, & non eo modo, quem Cuiacius docet, non enim ex instituto Vlpianus docet, qui donatis priuentur, vel non, quo casu inter Tutorem, pupillamque distinctio habenda fuerat, sed præcipue disputat, an in sponsalibus valere donatio possit, quæ in nuptijs non valeret, & resoluit, donata fisco vendicari, quod sufficit in solo tutore verum esse, qui pupillam desponderit, licet in pupilla non procedat.

7 Nec valet, quod de dote opponebatur; nam dotem mulier retinet, si decepta est. *d. l. Præfectus. d. l. si Tutor.* amittit autem, si nulla suppetit excusatio deceptionis, ut *d. §. veterem. d. l. dote. d. l. qui contra.* Excusatur itaque mulier, si Virgo nupsit, ut Papin. loquitur in *d. l. Præfectus.* Virgo, hoc est, infirmæ ætatis, inquit Cuiac qui in hac re distinguendum eo modo putat, ut, si mulier perfectæ ætatis sciens, ac prudens sua sponte viro se adiunxerit, &

penā patiatur, & caduca dose eius fiat, secus, si *decepta*, atque errans; quod satis indicat appellatio *Virginis* penes Papinianum, alioqui vix aliquis esset sensus verborum illorum, si *Virgo nupsit*. quid enim alioqui intersit Virginem esse?

Redeundo ad causam donati, de qua Vlp. in d. l. cum hic status. §. ult. si statuere libet, donatum in sponsalibus fisco absolute vindicari, paremque esse in eo causam viri, & mulieris, serua, si placet, tria esse, quorum hic disputatio habetur, legatum videlicet, donationem, & dotem. Si legauit tutor, aut Magistratus, capit mulier ex legato, nam quasi *decepta* parciatur, neque eam conditionem legatum habet, ut ad legantem reuertatur, si nuptiæ non consistant, mulieri enim datur, ut cui libet. At si donauit quasi in sponsalibus, nec stare donatio potest, nec capere aliquid mulier ex donato permittitur, est enim donationi insita conditio, ut ad donantem actio redeat, si sponsalia non consistant. l. si ex voluntate. C. de donat. int. vir. & vx. ^o Dum itaque ad donatorem actio redit, quam scilicet habere mulier non potest, ab eo statim aufertur, tamquam ab indigno. Diuersa est causa dotis, nam hæc a muliere datur, & redire ad mulierem debet, si nuptiæ non valent. d. l. Præfectus. Cum itaque *decepta* mulier præsumatur, amittere non potest quasi indigna, nihil enim commisit in legem; at si sciens fecit, & prudens, dos caduca fit.

^a d. l. 2. ff. de his, quæ ut indig.

^b gl. ult. in d. l. cum hic status. §. ult.

Centuria I. Cap. XLVIII. 121

An potestatem habeat legis interlocutio Principis. *Adl. 1. ff. de constit. Princ. l. leges. C. de ll. Cap. XLVIII.*

- 1 Interloqui Princeps quando dicatur?
- 2 Et quando de plano.
- 3 Sententia Principis an, & quando valeat quasi lex.

VLp. in d. l. 1. Quodcumq; (ait) Imperator per Epistolam, & subscriptionem statuit, vel cognoscens decreuit, vel de plano interlocutus est, vel edicto præcepit, legem esse constitat. Sic itaque de plano interlocutus Princeps legem condit.

Sed contra est, quod Impp. Theodos. & Valent. rescribunt in l. 3. C. de ll. Interlocutionibus, quas in uno negotio iudicantes protulimus, vel postea proferemus, non in commune præiudicantibus.

Quid ergo est? Accurs. Bart. & alij rem explicant, & pro suo quilibet capite. Qui distinguendum putant, an interlocutiones Principum iuris corpore fuerint insertæ, vel minus, hi male audiunt ab historia temporum, non enim erat iuris corpus, quando eam legem Vlp. condidit. Eos vero, qui interlocutiones illas pro legibus valuisse dicunt, quæ generales essent, haud satis intelligere se posse Connanus docet. Nam si interlocutus fuerit Princeps in negotio aliquo (ait iste) volueritque, ut omnes iudices eodem ipso modo interloquantur in causis similibus, hæc quidem sententia non interlocutoria putanda est, sed definitiva, cum definiat, & quidem generaliter, quoniam modo interloquendum sit. Animaduerti etiam debuit, quid

quid hisce in legibus contineatur interlocutionis nomine; non enim interloqui hic Princeps dicitur, cum quid interea declarat, vel pronunciat, dum principalis causa plene discutitur iuxta acceptionem Gellij, & nostrorum communem, sed interlocutio hæc Principis, de qua loquimur, aliud non est, quam sententia principalis, quæ vniuerso negotio finem præbet. *Vide l. in testamento. ff. de fideic. libert.*

Quæ autem sit ratio nominis, late explicat Connan. & bene. Ego itaque sic existimo. Erant causæ ordinarij Iuris, quas per magistratus, & Iudices expediebat Princeps; erant & aliæ, quas propria sua cognitione dignas æstimabat, & per se ipsum Princeps definiebat. Et quia non ordinario iure id faciebat, sed extra ordinem curâ subibat quasi Magistratus, & Iudicis, propterea interloqui dicebatur, & quasi loquentes ex ordine Magistratus suos interpellare, atque interrompere, hoc enim interloqui est apud Terent.

At quid, obsecro, illud est, quod ait Vlp. *in d. l. i. Vel. de plano interlocutus est?* Quid est illud, quod ait, *de plano?* Æstimat Connan. sensum Vlpiani esse, vt non tantum pro legibus valeant ea, quæ Princeps cognoscens decreuit, hoc est, pro Tribunali finiuit cum solemnî cognitione, & ritu, verum ea quoque, quæ de plano, & quasi aliud agens sine Tribunali pronúciauit; *de plano* (inquit) hoc est, de æquato loco, sic enim agebant Principes, neque vt reliqui Magistratus, sic ipsi faciebant, sed plerumque extra Tribunal sententiam dicebant suam, quoties adirentur, & in itinere quandoque; vel quia eximium

sibi

Centuria I. Cap. XLIX. 123

sibi putabant esse, si non ut reliqui Magistratus ius diceret, vel quia alijs publicis negocijs impediti ocium habere vix poterant, quod Tribunalibus impenderent, & forensibus negocijs. Verâ Connani explicationem latius comprobant Hotom. & Budæ. pro qua sic Suet. *Judices aut e plano, aut e Quæstoris Tribunali admonebat.* Adde *l. unius. ff. de Quæst. in fi. ibi. Custodia non solum pro Tribunali, sed & de plano audiri possunt, atque damnari. l. Mille. §. quidam, cum Accurs. ff. ad l. Iul. de adult. l. 3. §. dari. ff. de bon. poss. l. 2. §. 1 ff. quis ordo in bon. poss. sera. cū simil.* Hinc perpulchra translatione Seneca. *Hec tamen (inquit) magnanimitas in bona fortuna latiorē locum habet, meliusque in Tribunali, quam in plano cognoscitur.*

Ut verò ad legum antinomias semel redeamus, interlocutionem Principis Vlpianus adnumerat legibus *in d. l. 1. ff. de constit. Princ.* cui tamen contradicitur *in d. l. 3. C. de ll.* Sed facilis conciliatio est, nam si velit Princeps, ut interlocutionis suæ definitio protrahatur ad causam legis, dubitare nemo potest, legem esse. Vlpianus autem non disputat in sua lege, an Epistolæ, subscriptiones, decreta, interlocutiones ve generalis legis habeant potestatem, sed supponit, habere Principem per hos modos statuendæ legis voluntatem, & definit magistraliter, posse Principem vnoquoque ex his modis legem constituere. Ergo quod habent Diui Principes *in d. l. 3. C. de ll.* tunc recipi oportet, quando non aliud apparet signum in interlocutione Principis, quam iudicandi inter duos; & sic non haberet hodie vim legis pura interlocutio Principis iudicantis, nisi Iustinianus ei spiritum nuperrime addidisset

in

3 *in l. ult. C. de ll.* Neque ita tamen, ut quælibet pronuntiatio Principis legem faciat, sed si causam Princeps *cognitionaliter* examinandam suscepit, neque aliter, quam cominus partibus constitutis, ut *ibi*.

Errant itaque frequentius nostri, qui Theodosium cum Iustiniano eo modo conciliatum volunt, ut ille de interlocutoria Principis sententia locutus fuerit *in d. l. 3. hic autem de definitiua in d. l. ult.*

^a lib. 1. cap. 16. num. 5.

^β lib. 14. cap. 2.

^γ cum gl. & reliquis in clem. 1. ver. definitiua, de sequest. possess. & fruct.

^δ In Tyber.

^ε lib. de Clem. 1.

An lis ante contestationem proprie sit. *Ad §. Actionum, Instit. de pæna tem. litig. Cap. XLIX.*

1 *Iudicium ante contestationem non est.*

2 *Est enim actus collationis.*

3 *In ius vocatio principium actionis est, non iudicij.*

4 *Aliud iudicium, aliud lis.*

5 *Controversia proprie quæ.*

1 **I**nualuit, ante contestationem Iudicium non esse *ex l. 1. C. de lit. cont. Auth. ad hæc. C. de Iudic. cap. super questionum. de off. deleg.* ^a Quod tunc maxime verum, cum Iudicia ordinaria erant in usu; ^β Sed & hodie quis dubitet? est enim hoc summe naturale, cum Iudicium sit actus collationis, munusque propterea iudicantis sit conferre conditiones utriusque partis ad iustitiam, & veritatem, exque

exque ea collatione eligere, determinare, & pronunciare; At conferre nemo potest, nisi petente actore, contradicente reo, & in certaminibus negocij, vt loquitur *l. i. C. de plus petit.* nemo (inquam) nisi contestata lite.

Obstat vero illud Tribun. in §. ult. *Instit. de poena tem. litig.* quo constare videatur, a prima in ius vocatione iudicium incipere. *Omnium autem actionum instituendarum principium* (inquit) *ab ea parte Edicti proficiscitur, qua Prætor edicit de in ius vocando.* Et vides Rubricam, sub qua positus locus ille est, vnde olim sic argumētabamur. Vbi ita temere litigatum est, vt fuerit commissa pœna, ibi cœptum fuisse iudicium necesse est. *l. amplius non peti. ff. rem rat. hab.* At penes Tribun. in d. §. ult. quando parentes, aut patroni in ius vocati sunt, adeo temere litigatum est, vt commissa pœna fuerit, ergo, &c.

- 3 Respōdebatur, in ius vocationem principium esse actionis, non iudicij, authore Cuiac. & atque ita quidem videbatur, nam tunc quasi fugientem reum persequi cœpi-
mus, cum vocauimus in ius. Reus autem, nisi contesta-
ta lite, iudicij copiam non fecit, qua ratione tunc solum
accepisse iudicium dicitur. Vbi autem vocatus fuit reus
in ius, non dum temere litigatum est, sed temere voca-
tum, sola igitur vocatio s. o. aureorum pœna mulctatur.
Addebatur, in d. tit. de pœn. tem. litig. plus litigaturos mo-
neri, quā litigantes, sic enim nonnulla de iuramento ca-
lumnix haberi, quod ante iudicium præstari certum est;
Nam reus (inquit Imp.) *non aliter allegationibus suis uti-
tur, nisi prius iurauerit.*

Et hæc olim quidem. Nunc nihil ob stare credimus, quin
di

dicamus, a prima in ius vocatione litem esse, licet iudiciū non sit. Aliud iudicium est, aliud lis. Qui igitur temere in ius vocat, temere dicitur litigare, sed ante litis contestationem, hoc est, ante iudicium. Scio esse dubitatū, numquid vere, & proprie lis sit, priusquam contestatio eius fiat. Vide Alciat. ^a Et crebrius creditum, non esse litem, sed causam, & controuersiam, probante etiam Cuiac. ^b pro quo *l. sed & si. §. si ante. ff. de petit. hered. l. is qui se obtulit. ff. de rei vend. §. omnem vero. Auth. de Litigar.* Sed utrobique Alciat. ex Front. & alijs probatis scriptoribus contrarium probat, & proprie litem dici, priusquam contestetur, controuersiam vero proprie, postquā fuerit contestata, ex Pandectarum libris plerumque constare affirmat, licet (inquit) Iustinianus, & Romani Pontifices in Decretalibus vocis proprietatem non seruarint. Pro qua re est, quod ex instituto legitur in *l. litis. ff. de ver. sig.* & ipsa ratio, nam, cum litem dicimus esse contestatam, verba indicant, quando adhuc contestata non erat, tamen litem fuisse. Quod autem docet crebrior sententia, tunc admittendum credit bonus Author, cum subiecta argumenti ratio hoc patitur, ut pro instantia causæ lis accipiatur. ^c

^a *De comm. Rip. ad Rub. de iudic. num. 46. Massin. ad Rub. C. de Eden. n. 85.*

Fachin. contr. lib. 11. cap. 81. Gayl. pract. obs. 74. n. 1.

^b *Dixi sic In. contr. dissert. 3. cap. 5. n. 2. & 10.*

^c *Caiet. 2. 2. d. Tho. q. 88. art. 1.*

^d *lib. 9. obser. cap. 21.*

^e *In l. litis nomen. ff. de Ver. sig. & lib. 2. dispunct. cap. 24.*

^f *d. cap. 21.*

^g *Aide qua Briss. de Ver. sig. ver. lis.*

Si fuerit in aliquem compromissum de Iure, an & de consuetudine iudicare possit, aut debeat. *Ad cap. 3.*

de eo, qui mittit. in possess. Cap. L.

- 1 *Consuetudo sub genere est iuris.*
- 2 *Et dicitur ius Ciuile.*
- 3 *De Romano iure quando per eminentiam intelligere opus sit.*
- 4 *Argumentum non trahitur a contrario sensu in enunciatiuis.*
- 5 *Nec valet resistente lege.*

1 **M**iror, de hac re controuersiam fuisse eiusmodi, ut
vota habeat vtrunque communia. Consuetudo
sub genere est iuris. *cap. 2. cap. consuetudo. dist. 1. § con-*
2 *stat. Instit. de Iu. nat. gen. & ciu. l. immo. ff. de ll. Et dicitur*
ius Ciuile. *l. omnes populi. ff. de Iust. & Iu. §. ius autem Ci-*
uile. *Instit. de Iu. natur. cap. ius Ciuile. dist. 1. cur itaque nō*
iudicabit Arbiter ex consuetudine?

Sic non turbat Iustinianus in §. *sed quoties. instit. cod. vel*
3 *potius retorquetur; quādo enim dispositio referri ad vni-*
cum ius debet, tunc per eminentiam de Romano acci-
piendum credimus, ut ibi. At cum sumitur ius quasi ge-
nus, tunc quamlibet sui speciem amplecti genus debet,
& moraliter eam, quæ præualet. Præualere autem con-
suetudinem palam est. Aut enim est contra legem, &
tunc arbiter non potest ex abrogata lege iudicare, sed cō-
suetudinem necessario sequitur. Aut est præter legem,
& tunc magis, nam si lex nulla edita de ea causa est, he-
remus consuetudini. *l. de quibus. ff. de ll. Aut est secundū*
legem, & tunc talis ambiguitas præmititur in lege, ut ius
dici

dici omnino debeat ex interpretatione consuetudinis. *l. penul. C. de ll. iun. l. Nam Imperator. ff. eod. &c. erit autem lex. 4. dist.* Et præterea Iustit. in §. *sed quoties.* plus docere voluit Tyrones Iuris, quam ut doctrina illa ad contractus referri debeat, in quibus plus voluntas valet, quam ratio nominis.

Solus obstabat Innoc. 3. in cap. 3. de eo, qui mitt. in possess. Cominissa causa erat quibusdam Iudicibus secundum ius, & bonam terræ consuetudinem finienda; Volebant illi ex Iure, & non ex consuetudine iudicare. Quæsitum, an possent. Et responsum, non posse, si rationabilis consuetudo esset. Ergo, si cominissa causa fuisset dirimenda ex Iure, neque adiectum aliquid fuisset de consuetudine, potuissent dati Iudices, omissa consuetudine, ex solo Iure sententiam ferre.

Argumentū hoc a contrario sensu est, & quidem validū
4 Dialecticis, sed in Iure frequentissime suspectum; hic vero maxime, non enim ex verbis decisivis Canonis deduceretur, sed narratiuis, seu enunciatiuis, quæ non disponunt.

5 Nec præterea valet resistente lege, ut docent Ordinarii Interpretes, & leges enim & Canones iubent, ex laudabili consuetudine sæper iudicari. *d. l. de quibus. & passim. ff. de ll. d. cap. 3. de eo. qui mitt. cap. ult. de Consuet. & per tot.*

* Negativam communem dicit Barbat. conf. 66. vol. 3. Sed contrariam communem t. statum Roch. de Curt. ad Rub. de consuet. n. 37. cum qua Abb. Panor. Fely. & alij. Idem Fely. late ad cap. ius generale, n. 6. dist. 1.

§ Ad l. 1. ff. de off. eius. &c.

An

An rescriptum porrigatur ad successorem illius, aduersus quem fuerit impetratum. *Ad l. 2. ff. quæ sent. sine appell. rescind. Cap. LI.*

1 *Rescriptum non incipit ab herede. 3.*

2 *Iudicis datio quando olim fieret.*

1 **R**escriptum eius naturæ esse, vel conditionis, ut ab herede non incipiat, verius est, argumentoque utimur eius, quod ex alijs scribit Cels. in l. Neratius. ff. de Reg. Iur. Neratius consultus, an quod beneficium dare se quasi uiuenti Caesar rescripserat, iam defuncto dedisse existimaretur, respondit, non uideri sibi Principem, quod ei, quem uiuere existimabat, concessisset, defuncto concessisse; quem tamen modum esse beneficij sui uellet, ipsius æstimationem esse. Ad quem Pet. Fab. Et generaliter (ait) de quo quis non sensit, in eius persona magis est, ut cesset beneficium Principis, quemadmodum & de tutoris datione ab Vlpiano definitur, ut in ijs demum ualcat, quos testator in potestate scit se habere, non quos ignorat, etiam si generaliter liberis, aut filijs tutores dederit. l. si quis ita. §. si quis cum ignoraret. ff. de testam. tut. Adde, quæ ibidem Dec. Cuiac. & alij

Quærunto modo, an porrigi rescriptum debeat ad successorem illius, aduersus quem fuerit impetratum. Et porrigi negant, si quo tempore rescriptum datum est, non uiuebat is, qui conueniendus ex rescripto erat; ita Abb. Petr. Greg. & omnes. Quibus planissima de hac re uisa est decisio Pauli in l. 2. ff. quæ sent. sine appell. rescind. h. v. Idem respondit, aduersus eum, qui in rebus humanis non

I esset,

esset, cum Iudex datus est, neque Iudicis dationem valere, neque sententiam aduersus eum dictam vires habere. Ergo, si tempore impetrati rescripti mortuus ille sit, aduersus quem impetratum est, non poterunt hæredes eius coram Iudicibus in ipso datis conueniri.

- 2 Sed utinam aliquid probet de hac re Paul. Nam Iudicis datio non fiebat olim per rescriptum, sed in Iure per officium Prætoris, a quo Iudex cum formula petebatur, dabaturque. Oportebat autem, præsentibus omnibus, quos causa contingeret, & Iudicem dari, & sententiam dici. *l. de unoquoque. ff. de re Iudic.* idque est authore Cuiac. & quod in lege 12. tab. dicebatur, *præsentibus ambobus causam conijci, & legem condici oportere.* Porro non poterat præsens esse, qui defunctus iam esset.
- 3 Verissimum tamen est, quamuis Paulus id nequaquam probet, rescriptum ab hærede incipere non posse, cuius rei non desunt rationes penes Bald. & alios, ^d quorum tamen distinctiones in praxi caueto.

^a col. 5. vers. non videri sibi Principem, &c.

^b In c. significauit. de Rescript.

^c Dicta l. 2. ff. quæ sent. sine appell. rescind.

^d In d. c. significauit.

Priuilegium an in dubio reale, vel personale. *Ad l.*
2. ff. de Reb. dub. Cap. L II.

- 1 Ciuibus Ciuitatis legatum datum ad quem spectet.
- 2 Qui Cines dicit, & niuersos dicit.
- 3 Priuilegium personale cum persona desinit.
- 4 Et an fauorabile, vel odiosum quid.

Scri-

- 1 **S**cribit Papin. *in d. l. 2.* Ciuibus Ciuitatis legatum, vel fideicommissum datum Ciuitati relictum videri. At cur non magis singulis Ciuibus? An, quia in ambigua dispositione potior futura sit Patriæ, quam Ciuium singulorum causi? Non hoc absurde quidem diceretur; sed & verba legantis pro Ciuitate faciunt, nam Ciuibus legatum datur, nec propria Ciuium nomina demonstrantur, & (quod plus est) Ciuibus Ciuitatis. Igitur Ciuitatis habitatio ratio est. Sic legatum Sacerdoti Hierophylaco, & Libertis, qui in templo erunt, non ijs datum censetur, sed templo. *l. annua. §. 1 ff. de ann. leg.* Denique qui Ciues dicit, vniuersos dicit, qui non tam instar Ciuitatis videantur esse, quam ipsa Ciuitas. Quod autem exponit Azo; *ciuibus Ciuitatis*, hoc est, administratoribus eiusdem, ridet Cuiac.
- 2 Quid, si Ciuibus Ciuitatis priuilegium daretur, numquid forte eodem modo statuenda res esset in dubia questione? Aiunt nouissimi, respondendum id fore, quod in legato, sic enim priuilegium putant in dubio plus reale videri posse, quam personale. Sed aduerti debuit, non distingui legatum in reale, & personale, vt priuilegium distinguitur. Legatum, vel singulis soluat, vel Ciuitati, non refert, nam pari modo lædit hæredem, ad quem redire deinceps non potest. Priuilegium, si personale, est, cum persona finitur, & legi præiudicare desinit, si reale, non item. *l. atatem. l. forma Censuali. §. quamquam. ff. de Censibus. l. in omnibus causis. 68. ff. de Reg. Iur. cap. cum venissent. de Instit.* Vt itaque priuilegium citius finiat, quasi odiosum, & strictissimi Iuris, in dubio per-
- 3

sonale cenferi volunt, non reale; Fac. l. 1. ff. de constit. Princ.^a Sed an fauorabile priuilegium fit, vel odiosum, alibi disputatum. Vide l. ult. ff. eod. de constit. & ibi scripta.

Ego quibus casibus fauor exuberat, priuilegium latius interpretabor, & reale credam, non personale. Vide Suar.^d & ad praxim Pet. Barb.^e

^a d. l. 2.

^b Gl. in princ. 25. q. 2. Dec. d. l. in omnibus. num. 3. aliqne comm. teste Suar. de lib. 8. cap. 3. n. 13.

^c Inf. cap. 249.

^d d. cap. 3.

^e l. quia tale. ff. Sol. Matrim. ubi omnes.

Priuilegium dignitatem habenti datum, an personæ indultum, vel dignitati censeatur in ambigua causa. Ad l. in omnibus. 68. ff. de Reg. Iur. Cap. LIII.

1 Priuilegium aestimatur ex intentione largientis.

2 Et ex obiecto proximo voluntatis.

1 **R**ecte docent, de intentione largientis conijci oportere, hoc est, præcipua ue ratio personæ fuerit, an dignitatis. Vnde Paul. d. l. in omnibus. In omnibus causis (inquit) id obseruatur, ut ubi personæ conditio locum facit beneficio, ibi deficiente ea beneficium quoque deficiat. Vbi vero genus actionis id desiderat, ibi ad quemuis persecutio eius deuenierit, non deficiat ratio auxiliij.

Sed (vt nihil vspiam tam certum in Iure) notabis diligenter

Centuria I. Cap. LIII. 133

genter, euenire & illud posse, vt præcipua sit ratio dignitatis in animo donātis, & tamen pure personale beneficium sit. Sic tres illi Impp. in *l. sordidorum. C. de excus. mun. lib. 10.* Neque enim (inquiūt) potest esse perpetuum, quod non rebus, sed personis contemplatione dignitatis, atque militiæ indulgisse nos constat. En priuilegium, quod intuitu dignitatis, & militiæ indultum proponitur, & tamen personæ datur, non rei.

- 2 Sic itaque exponenda res est, vt quæramus de propiori obiecto; de obiecto (inquam) in quod omnino dirigi videatur intentio concedentis, qui sæpe prouidere personæ maluit, quam dignitati, licet impulsus a dignitate esset, vt priuilegium daret.

Nec contradicit Paul. in *d. l. in omnibus.* nam neque explicat ex instituto, quodnam priuilegium reale videatur esse, aut personale, sed de actibus, seu effectibus vtriusque docet, videlicet, vt illud cum persona finiatur, hoc minime.

Suar. ^a verba Pauli pro ipsa hac, quam sequimur, explanatione detorquet, nescio, an nimis subtiliter. Nam quod ait Paul. *Vbi personæ conditio locum facit beneficio,* nō aliud putat esse, quam præparare personam, idoneamq; eam facere, vt sit quasi proximum subiectum beneficij, aut priuilegij. Per id vero, quod statim sequitur, *Vbi vero genus actionis id desiderat,* fauorem designari existimat actioni inhærentem, & sic priuilegium reale. Tu de sententia Pauli vide Fab. Cuiac. & alios melioris notæ, & ad praxim scriben. cum Barb. ^a

^a De ll. lib. 8. cap. 3.

I 3

^a Ad

β Ad l. Si tale. ff. sol. Marr.

Pactum nudum esse, cui nulla subsit causa. Et explicatus
Vlp. in l. Iurisgentium. §. sed cū nulla. ff. de Pact. Cap. LIV.

- 1 Nudum pactum quid.
- 2 Et quamvis nudum, causam habet tamen, & quo sensu.
- 3 Synallagma quid.
- 4 Pactum de non petendo nudum est.
- 5 Donatio quæ non valeret ante Iustin.
- 6 Subesse pactiōi causam quid.
- 7 Pactum nudum non obligat, & cur.

Nudum pactum quasi definit Vlp. esse illud, cui nulla
subsit causa præter conventionem; Sic enim legimus, &
1 non ut quidam, propter conventionem.

- 2 Perperam ij quoque ex Fab. ^a qui pactum nudum explicant esse, quod sine causa fit; nam nullum tale pactum omnino reperiant, quod causam nullam habeat, hoc est, occasionem; Quomodo enim exceptionem dabit prætor ex eo pacto, d. l. Iurisgentium. §. igitur. quod omni causa, vel occasione destituatur? Vide l. 2. §. circa. ff. de doli except. l. si quis cum aliter. ff. de Verb. oblig.

Hinc rursus eo modo loquitur Vlp. in d. l. Iurisgentium. §. sed & si. Subsist tamen causa, & bene, ut explicat idem Author; ^b quod enim contractui causam, seu (bene dixeris) occasionem præbet, id quidem præire conventioni dicitur, non subesse; quæ autem subest causa, nihil aliud est, quam negotium mutuum inter contrahentes,

- 3 quod Græci Synallagma appellant. Igitur pactum nudū

fi-

Centuria I. Cap. LIV. 135

- sine causa est, quia negotium non habet, sed causam necessario habet, hoc est, occasionem, quæ deficere,
- 4 nullatenus potest. Sic pactum de non petendo nudum pactum est, quia sine causa, hoc est negotio aliquo mutuo, & tamen causam habet, seu occasionem, utp. exercendæ liberalitatis, vel aliam. *l. si conuenerit. ff. de Pact.*
- 5 Sic non valebat donatio ante Iustin. quæ nec stipulatione vallaretur, nec traditione, sed pacto nudo. *l. si quis argentum. §. si autem. C. de Donat.* & tamē causa, seu occasio deesse non poterat conferēdi in alterum beneficij. Si etiam sic paciscimur. *Dabo tibi Stichum, tu mihi Pamphilum*, non potest causa non præesse, vel occasio; hucusque tamen nullum geritur negotium inter nos, sed geretur tunc, cum ego Stichum dabo, ut vicissim recipiam Pamphilum; Vnde & Vlp. in d. *l. Iurisperitum. Sed* (inquit) *si in in alium contractum res non transeat, subsistit tamen causa, eleganter Aristo Celsus respondit, esse obligationem. Vtp. dedi tibi rem, ut mihi aliam dares; dedi, ut aliquid facias, hoc Synallagma esse, & hinc nasci Civilem obligationem.* Ait Vlpianus. *Subsistit tamen causa.* Expōnit Connan. hoc est, *factum traditionis* (quod nota) causa enim appellatur ex parte alterius contrahentis facta traditio; causa igitur, quæ pactioni subsistit, quasi innuat Vlp. adesse negotium ultra conuentionem, videlicet, quod eo nomine accepisti aliquid me tradente, vel quod aliquid feci, & tu recepisti, ut iam tu quoque dare debeas, aut facere. Causa denique Vlpiano negotium est, quod a traditione incipit rei.
- 7 At nudo pacto obligationem lex adimit (aiūt vulgo) quia

I 4 pa-

paſtum eſſe non poteſt, quod ſerium non ſit; non enim tam verbis pangimus, quam conſenſu. *l. 1. ff. de Paſt.* Conſenſum vero non habet, ſi a leuitate proceſſerit. Preſumpſere autem Veteres, tunc ſerium paſtum eſſe, cum in proprium nomen aliquod contractus migrat, vel in cauſam Synallagmatis. *d. l. Iuriſgentium.* cæterum non eſſe paſtum, ſed oſtentationem, iocum ve, atque hinc ruruſ cauſam non habere, vel occaſionem, præterquã ab inconfulto iſto paſciſcētium luſu; Veruntamen, ſi agi ex paſto debeat, non ſi excipi ex eo, vt ſup.

a. In Rational.

B. Ibid. in Rational.

γ. Lib. 5. cap. 2. &c.

An ſit veſtitum aliquod paſtum, quod nudo reſpondeat.

Ad d. l. Iuriſgentium. Cap. LV.

- 1 *Paſtorum veſtimenta quæ.*
- 2 *Paſtum nudum an veſtimento accepto deſinat eſſe paſtum.*
- 3 *Nuda quæ dicantur in Iure.*
- 4 *Paſta legitima quæ.*

A Ccurſius a quibuſdam ſuauiſ viſuſ eſt, qui paſtum nudum vocari crediderit in diſcrimen paſti veſti-
ti. Porro veſtimenta ea ſunt, quæ ante diximus, videli-
cet interuentuſ rei, propriumque & peculiare contractuſ
nomen. Prætereo de paſtorum veſtibuſ noſtrorum
commentationeſ, *β* nam hi cauſam ſub eſſe intelligunt,
quotieſ paſciſcentium condicto accedit aliquid, vnde e-
ſtimari poſſit, ſeriam fuiſſe promiſſionem, non a leui-
tate

tate quadam. Rem ego hodiernis moribus non ineptā receperim quidem, sed cum grano salis, ne ipsi legē plus condere videamur, quam interpretari.

Redeo ad Accursium, quem pleno ore Duarenus ridet, & Corasius. Sed inodeste agere debuerunt, cum & doctissimus Alciatus vestitæ pactiois vocabulo vltus sit quasi ad docendum accommodatissimo. At nil etiam tanti est, nam si defendere Accursius possit, pactum nudum, vestimento aliquo accepto, non desinere esse pactū, sed desinere esse nudum, pene obtinet. At si contra sustinuerint alij, pactum nudum, accedente causa obligationis, etiam pactum desinere esse, sequor eos, iam enim si quod vestitum est, pactum non est, nullum erit mehercule pactum, quod vestitum pactum dici possit.

- 2
- 3 At sequor omnimodo. Nam re vera, si quoties nudum aliquod est in legibus, opponendum ei vestitum esset, non sufficerent vestes, quotquot in tabernis suis habent fatidi ludæi. Est in iure nuda voluntas. *l. 1. ff. de rer. permut. l. 3. in fine. ff. de adim. leg.* Nuda proprietas. *l. 2. ff. quib. mod. usus. vel vs. amitt.* Nudum præceptum. *l. filiusfam §. Diui. ff. de leg. 1.* Nuda ratio. *l. nuda. ff. de donat.* Quid? Narrat Duarenus perlepide, habuisse se de hac re quæstionem cum homine alterius ludi, qui vulgarem distinctionem pertinacius tuebatur, nilque esse dicebat, quod in diuidendo aptius opponeretur nudo, quam vestitum. Ait, se ioco interrogasse hominem, cur non similiter cogitationem partiretur in nudam, & vestitam, cum lex mentionem faciens nudæ cogitationis aliam esse innuat, quæ nuda non sit. Et obmutuisse interroga-

tum

tum, licet loquacissimus esset, perindeque leui argumēto victum, fractumque acquieuisse eum, qui grauioribus rationibus a propria sententia diuelli non potuisset.

- 4 Pacta itaque, quæ vestita appellant Accursiani, rectius legitima dicerentur, iux. *l. legitima. ff. de Pact.*

^a *In l. Iurisdictionum. §. igitur nuda. ff. de Pact.*

^β *De quibus Mantie. de tacit. & ambig. lib. 24. tit. 2. Molin. de Contract. disp. 255. & seq.*

^γ *d. l. Iurisdictionum. §. sed cum nulla.*

^δ *Miscel. lib. 1. cap. 1.*

^ε *Parad. lib. 4. cap. 7. num. 4.*

De vi pacti nudi coram Iudice, vel Magistratu. *Ad l. cum ostendimus. ff. de fideiuss. tut. Cap. LVI.*

- 1 *Silentium fideiussoris pro consensu, & quando.*
- 2 *Fideiussio sola nititur verborum obligatione.*
- 3 *Pactum vestitur implicita confessione.*

Q Vi nudi, ac vestiti pacti discrimen faciunt, hi non semel nudum pactum coram Iudice initum valere æstimant, foueri enim, & quasi succrescere calore Iudicij, & Iudicis. A qua sententia recessum communius esse, docuit Bart. Soccin. ^a Equidem in vestimento illo nihil aspicio, quod satis nitescere videatur, nec me aliquid de hac re docet vulgaris tex. in *d. l. cum ostendimus.* ibi enim

- 1 alia vertitur quæstio, videlicet, an taciturnitas fideiussoris, quem coram Iudice tutor nominasset, habeatur pro consensu, & legitima fideiussione, quæ nisi stipulatione fieri non potest (sola enim obligatione verborum fideiussio
- 2 nititur, non re, aut facto ipso, vt explicat Connan. ^β hinc verba illa solemnia. *Fideiubes? Fideiubeo*) Et resoluitur, ita-

Centuria I. Cap. LVI. 139

stare fideiussionem in ficta quadam stipulatione, & subaudita a lege, cuius nec desunt in Iure exempla. Vide *l. 2. §. 1. ff. ad Municip.*

Neque obijci nobis debuit Papin. in *l. tale pactum. §. qui prouocauit. ff. de Pact.* cum potuerit vestiri (sic loquar)
 3 pactum illud implicita quadam confessione; qui enim paciscitur, cum esset condemnatus, is utique fatetur se debitorem. Forte etiam pactum istud non coram Iudice, sed priuatim inter litigantes factum fuit, ut aestimat Fab. & quapropter, si pactum nudum a sola implicita confessione vestimentum, seu munimentum suum capit, plus hercle vestiri poterit, si factum coram Iudice sit, nam & simplex confessio facta coram Iudice valet in vim iudicati. *l. 1. C. de Confes.* Et huc respicit Aretini conciliatio, quæ ad praxim summe opportuna. Tu pro communi sententia vide tex. satis apertum in *l. siue apud acta. C. de Trans. in l. omnes. §. in hac. 2. C. de Epis. & Cler.*

a In l. 1. n. 2. ff. de verb. oblig.

b Comm. lib. 2. cap. 3. n. 5.

c In Rationalibus.

d In d. l. siue apud acta. C. de Transact.

Nudum pactum nullo iure, vel Pontificio quidem obligare.

Ad cap. 1. de Pact. Cap. LVII.

- 1 Pactum nudum Iure Ciuili non obligat.
- 2 Pontificij canones legibus adiuvantur.
- 3 Nudum pactum cur obligatorium esse non debuerit. 5.
- 4 Qui nudum pactum non seruat, an infidelis.
- 6 Quare concessa lesio intra dimidiam fuerit.
- 7 Denunciatio Evangelica contra insignem perfidiam.

Cum

Cum pactum nudum a Iure Ciuili nullam habeat obligationem. *l. Iurifgentium. §. sed cum nulla. cum not. ff.*

1 *de Pact.* vt tamen aliquam Iure Pontificio habeat, omnium pene scribentium voluntas fuit, & quod ipsum in terris quoque Imperij seruandum credidere, quia Canon peccato nititur ruptæ fidei, *arg. c. ult. cum not. de Præscrip.* Vide Fely. & latius.

2 Atego paradoxum putarem, quod dicitur, nisi tam crebro obtinuisset; scio enim Pontificios Canones legibus adiuuari. *c. 1. de Nou. oper. nunc.* nec per eos aliquid hucusque constitutum reperio, quo vel minimum Ciuilis iuris ratio corrigatur.

Sed, & cur ita agere debuerint, non video. Dices, id fuisse magis ex Pontificia pietate, ne fides rumpatur obtentu Iuris. Sed contra hoc est, quia, si pacto nudo vis tribuitur, iam vexationibus, & calumnijs latissimus aperitur cāpus, quibus occurrere voluit, & debuit æquissima lex, ne publica salus detrimentum pateretur; multa enim iocose promittuntur quotidie, multa etiam ab ijs, qui splendidi, ac liberales videri volunt, quæ si tenerent cuncta, non difficulter testes existerent, qui deponerent, promississe aliquem, & sic vera Iudicia subuerterentur, nā nec qui promitteret, nec promissorum hæredes vsquam ab iniquis exactoribus tuti essent. Propter quod licentiam in testando Militis temperauit bonus Traianus; cū enim iusto eo priuilegio potiretur miles, vt quoquo modo factū ab eo testamentum ratum esset, & posset, diem suum obeunte milite, testes existere, qui affirmarent, se audisse dicentem, relinquere se bona sua, cui visum esset, & per

Centuria I. Cap. LVII. 141

per hoc vera Iudicia subuerti possent, statuit ille, ne aliter testamentum valeat Militis, quam, si testes ipse conuocarit, & sic illud serio fecerit, & non si (vt plerumque sermonibus fieri solet) dixit alicui. *Ego te heredem facio, vel bona mea tibi relinquo. Vide. l. Diuus. ff. de testam. Milit. §. plane. Instit. eod.*

- 4 Sed & illud impossibile est, vt crimine peccare infidelitatis possit, qui nudo pacto aliquid promisit, si Iuris præsumptionem sequare; vnusquisque enim & præsумitur, & tenetur scire leges, quæ de nuda conuentione sunt. Qui igitur nuda pactione promittit, promissum ve acceptat, cum scire teneatur, nihil esse, quod agitur, vtique nolle intelligitur vel promittere, vel recipere; vulgatum namque a Iure est, non esse voluntatem agendi in eo homine, qui sciens, ac prudens actum nullum faciat. At, si contingat ob Iuris ignorantiam, vt nuda conuentione, aliquid serio promittatur, quod absque peccato retractari deinceps posse non videatur, præstat tamen ita agere, ne, dum priuatæ causæ istius hominis ratio habetur, totius populi salus per innumeras, atque inextricabiles lites offendatur, aut effundatur potius.

- Et hæc ipsa ratio publicæ utilitatis ipsis quoque Pontificibus cordi fuit in consimili specie, quam nunc libet explicare. Concedunt Impp. vt possint euentes, ac vendentes se inuicem circumscribere vsq; ad semissem iusti precij, non vltra. *l. 2. C. de rescind. Vendit.* Cur ita vero? An non manifeste peccatum fouent Emptoris? An non peccat, qui vel in dimidia ipsa, vel in triente, vel in quadrante, vel etiam in sextante iusti precij venditorem fraudarit?

Vti-

Vtique? Ergo (inquis) ius Ciuile peccatum nutrit istius hominis. Vtique etiam; sed nutrire ea ratione potest, quia, si vnquamque emptionem rescindi oporteret eo prættextu, quod in parte aliqua deceptus Venditor fuisset, quotidianæ lites de emptionibus excitarentur in maximū publicæ rei damnum, nulla quippe emptio tam iusta esse potest, vt non aliquo deficiat; Ergo peccatum quidem permittitur vnus, sed generaliter litigantium calumnijs, dolisque occurritur; quapropter Summi etiam Pontifices hanc ipsam Imperatorum constitutionem totidem pene verbis approbarunt *in cap. cum dilecti. et cap. cum causa. de Empt. et Vēdit.* Sunt ne vero in hac specie reprehēdēdi Pontifices, qui huius, vel alterius hominis peccatum non curarint, vt communibono consultum vellent? atqui hæc ipsa certe ratio pacti nudi est. Crediderim pene, iniuriosam fuisse Pontificum prudentiæ, & sanctitati receptam illam de pacto nudo sententiam, neque enim salubrius aliquid recogitari potuisse, quam quod de eo

7 decernit Cæsarum autoritas. Eoque maxime, quod si forte incidat alicuius promissoris insignis perfidia, non deest in subsidium deficientis actionis a paterna Pontificum pietate sanctissimum illud remedium denunciationis Euangelicæ, de quo tex. cum Scriben. *in cap. Nouit. de Iudic.* Et ecce tibi magnus ille Commentator Innoc. qui in specie pacti nudi Euangelica hac denunciatione vtendum censet.

^a *De comm. Felx in d.c. 1. n. 4. de pact. Couarr. de Pact. par. 2. §. 4. n. 13. Moli de Contract. disput. 157. n. 1. Rebell. de oblig. Iustit. par. 2. l. 10. de Censib. q. 1. n. 19. Vnes. in Parat. de Pact. col. 22. vers. quamquam autem.*

^B *Ibid.*

^γ *Sac In. contr. dissert. 6. cap. 1.*

^δ *d. cap. Nouit. num. 4.*

Ex-

Centuria I. Cap. LVIII. 143

Explicatum Concilium Afric. in eo, quod vniuersos dixisse refert, *Pax seruetur, pacta custodiantur.* Ad cap. I. de Pact. Cap. LVIII.

- 1 *Pactō nudo debitum quo remedio exigatur.*
- 2 *Prætor pacta seruare quomodo intelligatur.*
- 3 *Mendax an sit, qui promissum ex nudo pacto seruare desierit.*

Qui nudi pacti obligationem a Pontificia lege trahere se posse sperant, eo nituntur, quod Concilium Pro-
uinciale Africum definiisse olim legitur in d. c. I. de Pact. Aut inita pacta suam obtineant firmitatem, aut conuentus (si se non cohibuerit) Ecclesiasticam sentiat disciplinā. Vni-
uersi dixerunt. *Pax seruetur, pacta custodiantur.*

Ita Concilium, sed retorquetur; namque inita pacta suā
obtinere iubentur firmitatem, quando sunt legitima. *l. le-
gitima. cum seq. ff. de Pact.* alioqui suam obtinere nequeūt
firmitatem, cum nullam habeāt, quæ sua sit. At, si nu-
da sunt, seruari debent denunciatione Euangelica, non
iure actionis, vt ante diximus ex Innoc. & nunc quoque
explicaturi sumus, non enim ociosum esse debet, quod
præmittitur. *Pax seruetur.* Species vero capitis hæc est.
Antigonus, & Optantius Episcopi pacti erant inuicem,
ne alter alterius plebem subtractum iret. Defecit Optan-
tius, aduersus quem agere nequibat Antigonus quasi ex
pacto nudo; Egit itaque denunciatione Euangelica, pe-
tijtque aduersarium suum Episcopum, vti pacis turbato-
rem, a peccato frænari. Exijt itaque a Concilio vox. *Pax
seruetur, pacta custodiantur*, maxime cum ageretur inter
duos

duos Episcopos, quibus minus, quam alijs licet in peccato esse. Exijt & comminatio pene, quæ peccatum sequeretur. *Si se non cohibuerit, Ecclesiasticam sentiat disciplinam.*

Eodem modo intelliges quod legitur in c. 3. *de Pact. agendum* scilicet studiose esse, ut ea, quæ promittuntur, opere compleatur, de hoc tamen *infra.*¹⁶

Forte etiam Antigonus impleuerat ex parte sua, & sic pacto agebat, hoc est, synallagmate, *iux. l. Iurisdictionum. in princ. vers. sed. & si ff. de pact.* & quæ nos supra latius.

Aut certe duo hi Episcopi transfegerant de plebe, & seruanda transactio erat ex implicita confessione, ut alibi dictum est *ex l. tale pactum. §. qui prouocauit ff. de Pact.*

- Sed quid opus coniecturis? Iubet Concilium pacta seruari. *d. c. 1.* iubet Gregor. ea, quæ promissa fuerint, opere compleri. *d. c. 3.* Quid rursus? Prætor quoque pollicetur, pacta seruaturum se in *d. l. Iurisdictionum. §. Ait Prætor.* nec tamen nudis conuentionibus actionem tribuit. *d. l. Iurisdictionum. §. sed cum nulla. l. si tibi. C. loca.* seruat enim Prætor, quoad per leges liceat. *arg. l. 1. ff. ex quib. caus. maio l. cum sponsus. §. si res. ff. de public.* Vide Donell. * Sic pacta custodiri iubent Concilia, & Romani Pontifices, sed quoad liceat per leges, a quibus recessisse etiam non creduntur sacri Canones, nisi constet de emendatione. *c. 1. de oper. no. nunc.*

- 3 At (inquires) si nudum pactum non seruo, mendax sum; *arg. c. iuramenti. 22. q. 5.* Absit; quod enim nuda conuentione promisi, serium non fuit, ut supra; quod igitur promittere nolui, id citra mendacium præstare desino. Quod

si

Centuria I. Cap. LIX. 145

si forte serium fuisse credatur, suppetit Euangelica denū-
ciatio. d. c. Nouit. cum Innoc.

^a c. Nouit. n. 4. de Iudic.

^b cap. 60.

^c cap. 54.

^d cap. 56.

^e In l. legem. n. 16. C. de Pañ.

De vi pollicitationis ex Pontificio iure. *Ad cap. si tibi absenti.*
de Præben. in 6. Cap. LIX.

- 1 Pollicitatio quid.
- 2 Episcopus, qui contulit absenti beneficium, variare non potest.
- 3 Et an hic pollicitanti similis.
- 4 Collatio beneficij actus Iudicialis est.
- 5 Et an donatio videri possit.
- 6 Episcopus digniori contulisse præsumitur.

- 1 **Q** Vi certant pro pacto nudo, hi obijciunt illico pol-
licitationem, quæ solius offerentis promissio est. l.
3. ff. de Pollicit. & tamen præstandi necessitatem habet a
canone. Nam pollicitanti similem se facit Episcopus, qui
beneficium confert absenti, quod cum facit, variare inte-
rim non potest, licet per acceptationem quæsitum ius nec
dum fuerit collatario Clerico. d. c. si tibi absenti.
- 2 Sed pollicitanti similem videri Episcopum, negat Couarr.
qui nec rursus donatori similem credit; nam si donasse
censeretur, posset re integra, hoc est, priusquam collata-
rius acceptasset, pœnitere. l. 2. §. sed si quis donaturus. l.
absenti. ff. de donat. Collationem itaque beneficij non do-
nationem vult esse, sed actum iudicialem, & Episcopū
non quasi donatorem agere videri, sed quasi Iudicem, &

K

di-

dispensatorem, qui facta collatione functus officio suo sit, & propterea repetere collationem nō possit. *arg. l. Index. ff. de re iudic.* Nec ideo quasi donatio videri potest, quod absentē prætulerit Episcopus, cui præcise conferre nō tenebatur; nā (inquit Couar.) nō nisi improprie donatio est. Mihi actus Episcopi nullo modo donationem sapit; Nā conferendo absentī, præsumptione iuris digniorem elegit, uti tenebatur quasi minister iustitiæ distributiæ; ergo non liberalitate prætulisse, sed muneris necessitate censendus est. Quod not.

lib. 3. Variar. c. 16. n. 1.

De reiecta conditione ex Canone. *Ad c. 1.*

3. de Pact. Cap. LX.

- 1 *Alternatiue ratio.*
- 2 *Denunciationi Evangelicæ quando locus.*
- 3 *Iudicis officium quando competat.*

SI nudum pactum nullā, vel actionem habet, vel exactio-
nē, inanis remanet cōdictio illa ex Canone, quā adinuen-
nere sacrarū legū cōmētatores instar cōditionis ex lege.
At etiam posito contrario, & data validitate pacti nudi,
crediderunt multi, non actionem ex pacto dari, sed Iu-
dicis officium. Vrgent vero, quia sub alternatiua loqui-
tur Concilium Africum *in d. c. 1. de Pact. Aut inita pacta*
suam obtineant firmitatem, aut conuentus (si se non cohi-
buerit) Ecclesiasticam sentiat disciplinam. Ergo non præ-
cise iubetur obseruantia, sed comminatio iungitur pœ-
næ, quæ ad iudicis pertinet officium.

- 2 Quam bene isti, si remedium nosse potuissent, quod fuit
in

in Concilio datum? Remedium (inquam) denuncia-
tionis Euangelicę, cui locus tunc efficitur, cum actio nul-
la suppetit, vt sæpe diximus *ex cap. nouit. de Iudic.* vbi In-
noc. in hac ipsa specie nudi pacti. Hoc itaque uteba-
tur Antigonus aduersus Optantium turbatorem pacis,
qui nuda conuentione promiserat Antigoni populum
non subtrahere. Vnde conclamatum in Concilio fuit.
Pax seruetur, pacta custodiantur.

Hinc Gregorius anxius, vt Pontificem decet, ne eo præ-
textu insignis aliqua perfidia committatur, quod pacta
nuda fuerint omni legum præsidio destituta, monet Iu-
dicem (reperta scilicet peccati causa) vt studiose agat,
ne eum, qui nimium credidit, facile promissor eludat.
Studiose agendum est (inquit) *et ea, quę promittuntur, o-*
perare compleantur. d. c. 3. de pact. Reperta (inquam) pec-
cati causa; nam quod serio promissum non fuerit, negli-
gi omnino oportet, non seruari. Et vides, Gregorij ver-
ba dirigi ad personam Iudicis, quasi is officium de hac
re suum debeat impertire iux. communem illam theore-
sim, quam tibi Scribentes faciunt.

Innoc. & Cardin. pro quibus B. d. conf. 14. r. 3. vol. 5.

B. c. Nouit. n. 4. de Iudic. Vide sup. c. 59. & 60.

Ad l. 1. ff. de condit. ex lege. l. solent. ff. de alim. & cib. leg. Dixi Sac. Iur. contr. differt. 9. c. 13. n. 7.

De pacto non declinandæ, & de prorogatiuo alienæ Iuris-
dictionis. *Ad l. si quis in conscribendo. C. de Pact. & de*
Episc. & Cler. l. si conuenerit. ff. de Iurisd. l. 1. & 2.
§. conuenire. ff. de Iudic. Cap. LXI.

1 *Pactum non declinandæ Iurisdictionis valet licet nudum.*

2 *Et cur.*

K 2

3 Do-

- 3 *Donatum olim nuda conuentione cur non valuerit.*
- 4 *Qui prorogat Iurisdic. alterius Iudicis an videatur donare.*
- 5 *Pactū nudū proroganda Iurisdictionis an valeat, & quando.*

PACTUM non declinandæ Iurisdictionis valere palam est licet nudū, aut simplex, vt constat duplici *ll si quis in*
 1 *conscribendo. C. de Pact. & de Epis. ff/ Cler.* Idq; ex veteris Iuris Regula, omnes licentiam habere his, quæ pro se in-
 2 *troducta sunt renunciare, vt ibi, & bene, quasi enim tradi-*
 dit, qui proprium ius remisit, vt sic a traditione incipere pactum videatur, & synallagmate vestiri. *l. Iurisdictionum. ff. de Pact.* Dixi supra.² Et de pacto hoc accipi etiam solet, quod de Quoduultdeo legitur in *c. 1. de Iudic.*

Dices. An non & pactum alienæ Iurisdictionis prorogatum liberalitatem sapit? An non tradere aliquid e suo dicitur, qui Iurisdictionem dilatat Iudicis non sui?

Resp. Qui de prorogando paciscitur, nihil donat, sed donaturum se promittit; ex pacto autem nudo donationis ante Iustinianum actio oriri nequaquam potuit. Multo minus tradit, qui prorogaturum se dicit. Dico amplius;

- 4 *Qui de prorogando pactum pangit, nec donat, nec donare vult, aut potest, vt qui Iudicem nō suum onerat potius, quam honoret, nam legis Iulix autoritate compellitur ei Iudex quasi subdito ius dicere d. l. 1 & 2. §. conuenire. ff. de Iudic. vbi Fab.* Hinc Iurisdictionē nanciscitur Iudex prorogatus etiā ignorans, atq; errans. *d. §. cōuenire. ibi. Et putet suā Iurisdictionē.* Sed nec parti donatū quidpiā intelligi poterit, vnusquisq; enim paciscentium egit, vt si bi ipsi commodum faceret, non vt de Iure suo aliquid remitt-

mitteret, alioqui in vnoquoque contractu donatio fieret, nā qui se obligat sepe de iure suo remittere aliquid cēsetur.

- 5 Ergo prorogandi pactum ab ordinarijs nudę conuentionis regulis causam suam habet, & obligatione deficitur. Nisi tamen aditus iam Iudex fuerit. *d. l. si conuenerit*. tunc enim iam non prorogaturi ex pacto sunt, sed prorogant, se seque quasi tradunt Iudici non suo. Denique tunc incipit pactum impleri, quia non ante cepit Iurisdictio prorogari, quam cōperit exerceri, vt per Fab. >

^a cap 54. et 55.

^b In rationalibus.

^c Ibid.

Pactum prorogatiuum valere incipere, postquam aditus Iudex est. Sed numquid contestatione litis opus sit. *Ad*

l. si conuenerit. ff. de Iurisd. om. Iud. l. 1. et 2. §.

conuenire. ff. de Iudic. Cap. LXII.

- 1 Pactum prorogatiuum firmatur aditione Iudicis.
- 2 Priuatorum consensus ad prorogandum sufficit.
- 3 Prorogatur Iudex etiam ignorans.
- 4 Pretor non iudicat, sed ius dicit.
- 5 Lis coram quo contestaretur.
- 6 Vocari nemo in ius potest, nisi Iudice authore.
- 7 Contestatio Iurisditionem non facit, sed pręmittit.
- 8 Aliud Iudicium, aliud Iurisdictio est.

PActum nudum, quo alieni Iudicis Iurisdictio prorogatur, inde incipit ratum esse, quo aditus Iudex fuit. *d. l.*

- 1 *si conuenerit. ff. de Iurisd. om. Iud.* Igitur necessaria quidem aditio est, sed non contestatio, quod receptum comm.

K 3 con-

contra Accursium. & Placet autem ita de re agere, ut non ultra ambigi de veritate possit.

Et sufficeret, quod ait Vlp. in l. 1. ff. de Iudic. Si (inquit) se subijciant aliqui Iurisdictioni, & consentiant, inter consentientes cuiusvis Iudicis, qui Tribunali praeest, vel aliam Iurisdictionem habet, est Iurisdictione. Audio tamen respondentes, hac lege non satis explicatum, an reuocari consensus iste possit, vel minus. Sed perperam. Est Iurisdictione (inquit Vlp.) nec potest simul eius esse, & non esse: quomodo enim sua, & non sua?

- 2 Idem Vlp. postquam docuit in d. l. 2 §. convenire. ff. de Iudic. consensum priuatorum sufficere ad prorogandam Iurisdictionem, veruntamen, si aditus Iudex fuerit; subnectit
- 3 quaestionem. An si priuati consentiant de prorogando, ignoret autem Praetor, eos in se quasi Iudicem non suum consentire, & quasi ex propria Iurisdictione agat, prorogari Iurisdictione videatur. Et prorogari respondet: quod ibi sentiens Accursius haec verba proferat. *Hic est argumentum, quod etiam ante litem contestatam est Iurisdictione. Sed dic: hic forte lite contestata.*

- 4 Nescio, quam bene. Nam Vlp. de Praetore loquitur, cuius erat ius dicere, non iudicare, & sic coram eo lis non contestabatur, sed deinceps coram Iudice, hoc est, Recuperatore. Et huc spectant leges, quae nominatim agunt de proroganda Iurisdictione aditi Praetoris, & praecipue d. l. si conuenerit. Non enim possunt de aditione per contestationem capi, cum lis coram Praetore non contestaretur, sed daretur ab eo Iudex, penes quem contestatio fieret. Excusat non nihil ignorantia vetustatis, volo, sed est alia for-

forte ratio, quæ satis evidens.

- Ait Tribun. in §. omnium. Instit. de in ius voc. omnium actionum instituendarum principium ab ea parte Edicti proficisci, qua Prætor edicit de in ius vocando. Certi autem iuris est, non aliter valere posse vocationem in ius, quam, si autoritate eius fiat, ad quem Iurisdictio pertinet. l. si quis. ff. de Iudic. l. 2. ff. si quis in ius voc. non ier. Ergo contestari lis non potest, nisi præcedat in ius vocatio, hæc autem fieri non potest, nisi autoritate eius penes quem fieri contestatio debet. At quomodo decernere eam, possit prorogatus Iudex, si Iudex non est, nisi cōtestata lite? Denique contestatio Iurisditionem non facit, sed supponit, facit quidem Iudicium, vt probaui; Iurisditionē vero non facit, quam præmittit potius; aliud enim Iudicium, aliud Iurisdictio est.

- a Ripa ad c. 1. de Iudic. n. 52. al' elegans pro eadem re Alex. in l. quidam consulebatur ff. de re Iudic. & Fely. in c. inter Monasterium. n. 4. de sent. & re iud.
 β Ad l. si conuenerit. ff. de re iud. & l. 2. §. conuenire. ff. de Iudic.
 γ Sac. in contr. dissert. 3. c. 6. & sup. c. 51.

Reiectus Accursius, qui pro contestatione pugnauerit. Ad l. si cum dotem. §. eo autem tempore. ff. sol matr. & l. non videtur. ff. de Iudic. Cap. LXIII.

- 1 Soluta matrimonio dos communis Patri, & Filie.
- 2 Et quo tempore Patri agere volenti filiam consentire oporteat.
- 3 Et an, vel quando reuocare consensum possit.
- 4 Procurator ante contestatam litem libere reuocatur.
- 5 Consentire non dicitur in Iurisditionem, qui vocatus venit, vt scire possit, an Iurisdictio eius sit, qui vocauit.

Negavit Accurs. ^a prorogari Iurisdictionem pacto valido, nisi fuerit coram Iudice prorogationis contestata lis; idque Vlpiani autoritate *in l. si cum dotem. §. eo autem tempore. ff. solu. matrim.* Præmittes ex eod. Vlp. *in l. 2. §. quod si. ff. eod.* si soluto matrimonio filia reperiatur esse in

- 1 *Iure proprii parentis, a quo profecta dos sit, tunc, & patris, & filia dotem videri esse quasi communione quadam inter eum, eamque, quare (inquit) pater non aliter, quam ex voluntate filia petere dotem neque per se, neque per procuratorem potest.* Cum itaque soluto matrimonio patri pro filia agere volenti actione de dote consentire filia debeat, statim requirit *in d. §. eo autem tempore*, quando filiam oportet consentire. Respondet vero, eo tempore consentire filiam oportere, quo lis contestatur, & *secundum hæc* (inquit) *si filia dicat, se patri consentire, & ante litis contestationem mutauerit voluntatem, vel etiam emancipata sit, frustra pater agat.* Vides, ante contestatam litem fas esse filia pœnitere, & consensum reuocare.
- 2

Sed nescio, argumentum ne a simili sit, vel a dissimili magis. Nos enim de consensu in alienam Iurisdictionem loquimur; Vlpianus autem de patre disputat, qui agere coram Iudice suo vult, sed non potest sine consensu filia, quæ & ius dissentendi habet fauore dotis. Cum itaque agere Pater debeat coram proprio Iudice, iam non fundanda, sed

- 3 fundata Iurisdicatio pro eo est. Vnum itaque superest, quod requiramus, cur filia, quæ patri consensit, exinde possit usque ad litis contestationem dissentire. Æstimo autem, filiam consentiendo patri, ut communi nomine agat, quasi mandatum ei dare, nam re vera partim proprio nomi-

ne

Centuria I. Cap. LXIV. 153

ne pater agit, partim filie. At procuratoris ea conditio est, ut ante litem contestatam possit semper, & indicta causa reuocari, secus contestata lite, nisi quid graue emerferit. *l. ante litem. cum seq. ff. de Procur. c. 2. eod. in 6.* Igitur extra rem Vlpiani definitio est.

Plus negocij quibusdam fecit Modestinus. *in l. non videtur. ff. de Iudic. Non videtur* (inquit) *in Iudicem consensisse, qui edi sibi genus apud eundem Iudicem desiderat actionis.* Quāto igitur minus consenserit is, qui pure comparuit, se seq; obtulit iudicanti? qui enim (ait Fab.) actionis genus sibi edi apud Iudicem petit, utique eius implorat auxilium, auctoritatemq; ut ab Aduersario etiam inuito editionem extorqueat, quo ipso imploratum quoque Iudicem agnoscere videtur.

Sed loquitur Modestinus iuxta veterē Iudiciorum ritum de Iudice illo, hoc est, recuperatore, quem proprius Pretor, aut iam prorogatus dedit cum formula, ut monuit idem Fab. & causa quoque Modestini dissimillima est, nos enim de duobus consentientibus loquimur, iisdemq; prorogantibus ex consensu, ille de eo agit, qui non consentit, sed proferri sibi exemplum postulat actionis. Fieri autem potest (inquit Fab.) ut ex editione illa, quæ petitur, apparere possit, iustam causam habiturum illum, qui petit, ne in eum consentire cogatur, quod nec sciri prius fere potest, quam editum genus actionis fuerit, pro cuius scilicet qualitate aut consentiendum sit, aut dissentiendum. Non igitur adhuc consentit, qui ideo petit editionem, ut sciat, an consentire debeat, an dissentire, sicut neque consentit in Iurisdictionem is, qui in ius vocatus ex
aliena

aliena Iurisdictione venit, ut scire possit, an Iurisdictione sit eius, qui vocationem iussit. *l. si quis ex aliena. ff. de Iudic.*
Hæc ille totidem verbis.

^a *Ad l. si conueneri. ff. de Iurisd. om. Iud. l. 2. §. conuenire. ff. de Iudic.*

^b *In Rational.*

^c *Ibid.*

An prorogatiuum pactum retractari impune, ac libere possit. *Ad l. si conuenerit. ff. de Iurisd. om. Iud. Cap. LXIV.*

- 1 *Pactum prorogatiuum an retractari non aliter debeat, quam soluto eo, quod interest.*
- 2 *Priuilegium in alterius grauamen non dilatatur.*
- 3 *Quod legis permissu fit, pœnam non meretur.*
- 4 *Pactum nudum non obligat, & cur.*
- 5 *Vnusquisque tenetur scire leges.*
- 6 *Pactum prorogatiuum qui seruare recusat an doli actione teneatur*

Negat communis sententia scribentium, a retractari impune posse, sed quod alterius paciscentis interest

- 1 *præstari oportere, tanquam in obligatione facti. l. stipulationes non diuiduntur. vers. nec Celsus. ff. de verb. oblig. & quia facultas recedendi a pacto quasi concessio quædam legis est priuilegio similis, quæ in alterius grauamen porrigi nequaquã potest. arg. l. 2. §. si quis a Principe. ff. ne quid in loco pub. c. super eo. de off. deleg. c. dilecti. c. suggestum. de decim. c. quid per nouale. de verb. sig. c. in his. c. dudum. in fi. de priuil.*

- 3 *Sed nihil minus. Nam quod lege permittente fit, pœnã non meretur. l. Gracchus. C. de Adult. & quod legitur in d. vers. nec Celsus. de stipulatione est, non de nudo pacto, quod*

Centuria I. Cap. LXIV. 155

quod autem de priuilegio dicitur, omnino extra rem est, qui enim paciscitur, non quasi ex speciali concessione recedit, sed mero Iure, quo pactum nudum non obligat, quia serium non praesumitur, vt supra.^β

At (inquies) grauatur istamen, qui pacto stare velit, recedente altero. Alciatus negat, quia facultas recedendi non alterius paciscentis est, sed communis vtrique. *arg. l. ult ff quod quisque Iur.* Ego etiam nego, nam qui grauatur, vel a lege grauatur, vel a se ipso. Et lex quidem grauare eum potest, quia ratione nititur publici boni, hoc est, litium dirimendarum, vt supra. ^γ Qui etiam se ipsum grauat, imputare debet sibi, cur ita velit; at stulte egit paciscendo, qui sciuit, se nuda pactione neque obligari potuisse, neque obligare, debuit enim scire leges, quæ de pactione sunt eiusmodi, vt ante. ^δ

6 Quæres, an de dolo actio locum habeat. Resp. habere interdum, si reuera insit dolus, hoc est, machinatio ad decipiendum alterum adhibita, quod tunc euenit, cum quis suasionem, consilio ve fraudolento, aut alia simili machinatione inducitur ad faciendum aliquid, a quo damnum habeat, sic, vt cum machinatione concurrere & damnum debeat; vide *l. si cum mihi. l. et eleganter. § seruus pactionis* (de quo alibi) *ff. de pact.* Ergo non eo ipso de dolo actio nascitur, quo pactum nudum non seruatur, sed committi dolum opus est.

^α De qua Alciat. in c. 1. n. 29. de Iudic.

^β c. 54.

^γ c. 57.

^δ d. c. 57.

^ε cap. 22.

De etymo possessionis. *Ad l. 1. ff. de acq. poss. Cap. LXV.*

- 1 *Possessio a sedibus.*
- 2 *Quasi sessionis positio.*
- 3 *Possessio a pedibus, & a sedibus.*
- 4 *Qui mores incipientium possidere olim.*
- 5 *Stare quid.*

- P** Aulus magistraliter in *l. 1. ff. de acq. possess.* *Possessio* (inquit) *appellata est, ut & Labeo ait, a sedibus, quasi positio, quia naturaliter tenetur ab eo, qui ei infistit.* Est igitur Paulo *possessio quasi sessionis*, hoc est *sedis positio*. Et ut
- 2 explicat Vacon. ^a (vel comminiscitur potius) ex eo sic dicta est, quod homines, antequam conditæ essent Ciuitates, ubi pro tempore, & pro opportunitate morabantur, sessiones, hoc est, sedes ponebant rusticas, utp. tuguria, & pecudum caulas in eo ipso loco, quo secundum naturam utebatur. Quod & satis grammaticalis ratio suadet penes Alciat. nam verba hæc, possidere, assidere, considerare, residere, dissidere *a sedeo* sunt.
 - 3 Adnotat Alciat. ^s in vulgatis Codicibus scribi *pedibus*. Sed vulgatam lectionem, & falsam, & manifeste falsam penes eos, qui literas se nosse profitentur, audacter pronunciat. ^r de qua re alij quoque contendunt. ^s
- Inutilem disceptationem viri maximi illustrem fecere. Rem ego duobus verbis absoluo. Nam, si querendum de etymologia, hoc est, de vera nominis notatione est, *a sedibus* possessio dicitur. Sin allusio placet, quæ magis videatur ex ratione Iuris, *a pedibus* tunc conuenientius trahitur. Ex ratione (inquam) Iuris, si audis Paulum in *l. 3.*

in

in princ. ff. eod. Quod autem diximus (ait iste) & corpore, & animo acquirere nos debere possessionem, non utique ita accipiendum est, ut, qui fundum possidere velit, omnes glebas circumambulet, sed sufficit quamlibet partem eius fundi introire, dum mente, & cogitatione hac sit, uti totum fundum usq; ad terminum velit possidere. Atqui circumambulatio

4 primarium munus est pedis; solebantq; olim qui possidere voluissent (ait Connan. ⁴) omnes fundi glebas circumambulare, ut nulla pars non calcata pedibus videretur, quod prehensionis loco esset. Id tamen, quia superstitiosum videbatur, & prope ridiculum, satis deinde ad possessionem adipiscendam habitum est, si pars aliqua fundi pertingeretur, ut ibi Paulus notat. Tu a veteri ritu circumambulationis facile percipies, quid illud sit, quod dico, plus legibus stetisse pedes, quam sedes. Quam bene Cellus in l. quod meo. §. si Venditorem. ff. de acq. possess? Nam si venditor mihi fundum monstret e mea turri, & vacuam tradere se possessionem dicat, non minus (inquit) possidere capi, quam si pedem finibus intulisset. Nec desunt penes Tullium, & alios pro hac ipsa re loca opportunissima, de quibus Forcat. Tholos. & alij.

Quod si cunctis faciendum est satis, equidem in utraq; sententia & habere pedes velim, & sedes. Quod dum recogito, retro est Paulus, qui mihi, ut ita loquar, insufflat in d. l. 3. §. ex contrario. Non magis (inquit) eadem possessio apud duos esse potest, quam, ut tu stare videaris in e loco, in quo ego sto, & el in quo ego sedeo, tu sedere videaris. Quam bene? De possidente itaque dicimus utrumque, ut & stare dicatur, & sedere, & sic possessio æque bene a pedibus dicitur, & a

se-

*sedibus ex Paulo; stare enim aliud nihil est, quam in se,
suaque mole consistere, cui opponitur sedere. Vnde Plaut.*

*Hos, quos videtis stare hic captiuos duos,
Illi qui stant hi stant hic ambo non sedent.*

^a lib. 2. declar. 32. n. 4.

^b ad l. 1. n. 2. ff. de acq. possess.

^c lib. 1. dispunct. c. 1.

^d ad l. 1. n. 1. Forcarul. Necyom. dial. 73. Vacon. sup. Petr. Gregor. Syntagm. lib. 1. c. 13. n. 9. Ex Grammaticis Valla lib. 2. Antitodor. aduersus Fog. & c.

^e lib. 3. c. 8. n. 1.

^f Sup.

^g cap. 2.

De origine, & successu possessoriae rei. *Ad d. l. 1.
ff. de acq. possess. Cap. LXVI.*

- 1 De origine possessionis imaginatio Vaconij.
- 2 Dominia rerum unde ceperint.
- 3 Et cur distincta inter gentes.
- 4 Occupanti quae concedantur.
- 5 Effectus occupationis.
- 6 Possessio olim confundebatur cum dominio.
- 7 Et quando seiuncta ab eo fuerit. 9.
- 8 Dominium traditione transfertur.

I Maginatur Vacon. ^a vnumquemque olim ante conditas
Ciuitates, & priusquam distincta dominia rerum essent,
1 gregem suum habuisse, & rusticam suppellectilem, potuis-
seque in vno aliquo loco consistere, vbi sedes poneret, &
animalia pasceret, sic, vt nemo repellere eum posset, vel
ibi prius velle demorari, quam suo ipse arbitrio locum re-
liquisset. Hanc itaque detentionem fuisse olim fortasse
possessionis nomine appellatam. Quod si verum forte est,
id

id tamen ad hodiernos mores haud facile Vaconius traxerit, inutile igitur commentum eius rei est. Præstat, ut possessionis ortum, simulq; ad hæc usque tempora perennitatem a legibus ipsis demonstremus, & cur variatum deinceps, aut quæ fuerit variandi occasio, vel necessitas, nitidius ostendamus.

- 2 Docet Paul. in l. 1. ff. de acq. poss. ex Nerua filio, dominium rerum a naturali possessione cœpisse, eiusq; rei vestigium remanere in his, quæ terra, mari, cœleq; capiuntur, nam hæc protinus eorum sunt, qui primi possessionem eorum apprehenderint. Item bello capta, & insula in mari nata, et gemma, lapilli, margarita in litoribus inuenta eius fiunt, qui primus eorum possessionem nactus est. Hæc Paul. Congruit illud sacræ literæ. *Quodcumque calcaverit pes tuus, tuum erit*, licet alia forte fuerit eius loci sententia, ut ad Donellum bene
- 3 scribit enucleator Osualdus. Enimuero, cum rerum dominia distinguenda essent, sic suadente usu, & humanis necessitatibus. *§. ius autem gentium. Instit. de Iu nat.* omnes gentes hanc sibi legem ratione ipsa dictante condidere. *Quodcumque calcaverit pes tuus, tuum erit.*
- 4 Ex ipsa itaq; calcatione, occupatione, & apprehensione rei, quæ possidenda esset, dominia statim cum ipsa detentione obueniebant, prout & hodie efficitur in his, quæ communia remansere; occupanti enim conceduntur, ut aer, aqua profluens, mare, & litora Maris; quo in numero sunt bello capta, insula, gemma, & alia, quæ Paulus ibidē memorat, & ad satietatē Iustin. tit. *Instit. de rer. diu.*
- 5 Igitur ex occupatione ipsa, seu apprehensione duo contingebant occupanti, videl. detentio apprehensæ rei (usu alij

- alij vocant, hoc est, incubationem quandam in re, insistentiam alij) & cum detentione statim dominium. Et
- 6 propterea vix, ac ne vix quidem poterat a dominio seiungi detentio ista, quā possessionis nomine appellamus, nam cum dominio confundebatur omnino, sicut & hodie confundi quodammodo videtur, quando simul quis, & possessor est, & dominus, de qua re Conna. Denique tunc naturalis possessio dominum faciebat, sicut facere hodie potest, si occupetur ex eis aliquid, quæ communia, & in nullius dominio remanere.
- 7 At postquam distincta fuere dominia rerum, clarescere statim cœpit natura possessionis a dominio seiunctæ, non enim occupari potuit, occupatum ve acquiri, quod in dominio esset alterius, sed concedi a domino debuit causa aliqua, seu titulo intercedente, qui ex condicito iuris gentium, & declarare domini voluntatem posset, & ad
- 8 transferendum dominium valeret. Denique introductū est, ut non ante videretur translatum dominium esse, quā si res tradita a Domino fuisset, & quidem cum causa. *l. numquam nuda. ff. de acqui. rer. domin.*
- 9 Et tamen contingere multis ex causis poterat, ut quis in detentione, seu possessione alicuius rei reperiretur, neque aliud ostendere, quam factum posset, & beneficium detentionis istius naturalis. Ecce enim lauolen. in *l. quæstio. ff. de verb. sig.* *Quicquid apprehendimus* (inquit) *cuius proprietas ad nos non pertinet, aut nec potest pertinere, hoc possessionem appellamus.* Opus ergo fuit Legislatoris ope, quā possidendi actus post distributa dominia rerum ad lucem vocaretur. Scio, lauolenum non vno modo accipi ab

In-

Centuria I. Cap. LXVI. 161

Interpretibus, sed ipsi viderint; sat est, verum esse, quod dico.

^a lib. 2. declar. § 2. n. 2.

^b lib. 5. Comment. cap. 6.

^c lib. 3. Comm. cap. 3. n. 2.

^d Vide inf. cap. 196.

De eadem re, & de essentia possessionis, quæ cum probatis
Authoribus ad oculum demonstratur. *Ad eand. l. 1.*
ff. de acq. possess. Cap. L X VII.

- 1 *Possessio, detentio, incubatio, insistentia, usus.*
- 2 *Qualis usus possessio sit.*
- 3 *Possessio semper ad dominium collimauit.*
- 4 *Nemo acquirit dominium factio proprio.*
- 5 *Possessionis cum proprietate nexus monstratur.*
- 6 *Colonus non possidet.*
- 7 *Nec creditor pignus.*
- 8 *Minus fructuarius, & alij quidam.*
- 9 *Nemo dominus, qui non idem aliquo modo possessor.*
- 10 *Possessor abusive quis.*
- 11 *Ad rationem veræ possessionis quid exigatur.*
- 12 *A marito donatum mulier vere possidet, & cur.*
- 13 *Possessionis definitio.*

EX occupatione igitur, seu apprehensione rei quid est, quod acquiritur, præterquā detentio, seu factum quoddā detentionis? Apprehendimus. n. vt teneamus, vt incubemus, vt insistamus, vt (inquam) re vtamur, nam hæc omnia idem sunt. Possessio itaque & detentio est, & incubatio, & insistentia, & usus. *Usus* (inquā) rei quidā, talis. n. definitio fuit Galli, talemq; Festus prodidit, & Iauolenus

L re-

recepit in *l. questio ff de verb. sig.* Sed qualis vsus? Quidam vsus, sic enim ex Gallo Festus loquitur referēte Cuiac. Non ergo proprie vsus, sicut legatum dicitur *donatio quædam*. Non est enim vsus, hoc est, seruitus, non etiam vsus, hoc est, applicatio rei ad id, in quo facta, nata ve est. Vsus ergo quidam, sic enim Cuiac. statuit post multa, quæ prætereo. Qualis ergo vsus? Explicat idem Author peregrie. Et vsus plane (inquit) qui possessio dicitur, nihil præterea est, quam incubatio, quo nomine appellata, possessio fuit in *l. ult. C. Ne rei domin. vel templ. &c.* Datur enim vsus fori, balnei, porticus, & cuique nostrum patet vsus iste publicarum rerum, nec tamē forum, balneū, aut porticum possidemus, quia in eo vsu non est incubatio, non institio, vel insistentia, si enim insisteremus, & sic possideremus, non posset alius in eadem possessione stare. *l. 3. §. ex contrario. ff de acq. possess.* Et tamen plures balneo simul uti possunt, nec minus balneo publico utor ego, quam & alius utatur, nihilque mihi demit vsus alterius. *l. si ut certo. §. ult. ff. Commod.* nam sine incubatione vsus iste est. Hæc Cuiac. totidem verbis. Deniq; possessor ita utitur, ut totum teneat, totique incubet totus, unde & vetus illa circumambulatio, quæ totum circuiret. *l. 3. in princ. ff. de acq. poss.*

- 3 Licet autem hodiernis moribus aliud dominium sit, aliud possessio, licet (inquam) non inuicem se confundāt, ut olim. *d. l. 1.* attamen, sicut olim possessio semper ad dominium collimauit, ita & hodie, & sic aliquo modo naturā suam retinuit, & retinet. Ecce sola voluntas Domini, etiā iusta causa accedente, quæ ad transferendum dominium idonea

Centuria I. Cap. LXVII. 163

idonea sit, non sufficit, nec perficit acquisitionē, nisi possessio consequatur, hoc est, nisi rem dominus tradiderit, & sic ante traditionem remanet dominus, qui ante erat dominus. *l. si ager. ff. de rei vend. §. per traditionem. Instit. de rer. diu. l. traditionibus. C. de Pact.* quam rem perpulchre narrans Donel. hoc quasi iuris naturalis principiū

4 statuit in rebus acquirendis, ut nemo acquirere dominium possit facto suo, sed facto eius, cuius potestati, & manui subdita res est, quod ita consequitur quis, si eam ceperit, si eius possessionem nactus sit, hinc enim dominium nascitur gentium iure. *d. l. 1.* Iam vero in alterius re non aliter effici id potest, quā si eam dominus tradiderit.

5 Denique (quod bene habet, & sustinet Connan. ^d) proprietas, & possessio se se mutuo nexu in eum modum cōplectuntur, alteraque alterius causam in eum modum sequitur, ut destinatione animi eius, qui alterā habet, non separentur. Vtar Connani verbis. Qui rem possidet (inquit) eius est, aut vult esse dominus, nec aliud est possessio, quam usus rei competens ratione veri, aut sperati dominij; usufructarius enim, & usufructuarius re utuntur non tanquam propria, sed tanquam aliena, neuter enim possidet fundum, sed is fundum possidet, cuius est proprietas, & cuius nomine ab Usurario, seu ab Usufructuario fundus detinetur, ut infra. Possessor autem non alia de causa possidet, quam, quia dominus est, aut se putat esse, aut sperat possidendo quæsiturum se dominium; Denique, qui saltem proposito & voluntate dominus est, ut dominus rem suam possidet, & sic iure illius dominij, quod habet; qui bonæ fidei possessor est, rem possidet ratione illius do-

L 2 minij,

- minij, quod credit se habere; Qui autē possessor male fidei est, licet dominus esse non possit ordinario iure, ratione tamē illius dominij possidet, quod fingit, & præfert se habere, aut quod sperat hodie se posse acquirere beneficio longissimi temporis (de quo beneficio dubitatur, an obtinuerit iure antiquo Romanorum) &, quicquid sit, certum est, neminem esse possessorem, qui non idem dominus sit, aut vere, aut sane voluntate; quicumque enim (nota) alia voluntate possidet, is non sibi, sed illi, quem scit esse dominum, possidet, ut in Colono, usufructuario, & creditore, qui pignus accepit, perspicuum fit; ut ecce. Colonus, qui fruendi causa rem alienam tenet, & si iusta ex causa, nullam tamen possessionem habet. *l. non solum. §. 1. ff. de Usucap. vnde nullo usquam tempore usucapit, aut præscribit. l. 2. C. de præscr. 30. ann.* Creditor quoq; acceptum pignus iure quidem obtinet, sed quasi alienum quid, & ideo non possidet, quia de causa nec usucapit. *l. sciendum. §. 1. ff. qui satisf. cog. l. pignori. ff. de Usucap.* Fructuarius quoq; rem eousque detinet, quousque finito usufructu redire ad proprietatem ius eius debeat. *l. 3. in fi. ff. de Usufr. & tamen nec possidet, neque usucapit. l. acquiritur. in fine. ff. de acq. rer. dom. §. idem placet. Instit. per quas pers. nob. acq.* Quibus addere eum possis, qui in possessionem missus est, aut legatorum, aut ventris, aut damni infecti nomine, aut rei servandę causa, nam mitti in alienas res dicitur tantum custodię, & observationis causa, non dominij nanciscendi. *l. 3. §. ult. ff. de acq. possess.*
- 9 E contrario quoq; nemo dominus est, qui non idē possessor,

Centuria I. Cap. LXVII. 165

for sit, aut re ipsa, aut animi proposito, idest, qui non vere possideat, aut inuitus certe careat suæ rei possessione. Hæc ille fere, quæ & alij comprobant autoritate Theophili optimi, ac vetustissimi Commentatoris; a quo etiam habes, interdum possessores appellari in iure eos, qui res alienas non vt suæ tenent, abusiue tamen, & appellatione ducta ab eo, quod prima fronte videtur, non ex eo, quod est, non enim vere possident, sed in possessione sunt ex Cuiac. Et simul noueris, non exigi ad rationem veræ possessionis, vt teneat quis opinione domini, sed vt domini affectu. Ecce enim mulier rem a marito donatam vere possidet. l. 1. §. si vir. ff. de acq. poss. l. 1. §. de iur. ff. unde vi. quæ tamen nullam habere opinionem dominij potest, cum sciat, possidere se iniuste, vtp. ex donatione legibus improbata. Affectu itaque habet, qui ad possidendum satis.

3 Bene supini ingenij est, qui nunc possessionem nesciat apte definire, videlicet, vt nihil præterea sit, quam *detentio rei cum affectu domini*. Rei tamen aptæ possideri, addunt alij, quod minime displicet, licet iustæ definitioni non necessarium.

^a In l. 1. ff. de acq. poss.

^B Ibid.

^c Comment. lib. 4. c. 17. n. 40.

^d Comm. lib. 3. c. 9. n. 1.

^e In §. idem placet. Instit. per quas pers. nob. acq. & §. item. Instit. quib. mod. toll. oblig.

An penes tertium deponi vera possessio valeat. *Ad l. interesse ff. de acq. poss. l. licet. §. rei. ff. de pos.* Cap. LXVIII.

1 Sequester possessionis vere possidet.

L

3

2 Nec

2 *Nec tamen affectum domini habet.*

3 *Possessio conuentionalis, seu irregularis.*

SI voluntate duorum inuicem de possessione contendē-
tium fuerit penes tertium deposita possessio ea animi
1 destinatione, vt neuter eorum possideret, sed coram se-
questro possessio staret, solus tunc sequester possidet, &
quidem vere. *d. l. interesse. d. l. licet. §. rei.* nec tamen af-
fectum, opinionemue domini habet, aut habere potest,
2 quod his, quæ diximus *sup.* contrarium valde est.
Responderim ego (quicquid de hac re scripserint alij)
fieri id voluntate litigatorum, quorum possessionem se-
quester habet, & repræsentat. Dant litigatores seque-
stro possessionem, quam ipsi habent cum affectu domi-
ni. Igitur affectus domini, qui in transmissa possessione
est, affectum illum supplet, quem habere sequester non
potest.

Subtile dices, sed non valde solidum. Ego vero nihil
tam certum in iure existimo. Agitur enim in ijs legibus
de possessione quadam conuentionali (sic liceat appel-
lare) quæ legem sumit a partium, seu paciscentium volū-
tate, & quasi irregularis est, non enim eam sequester ac-
cipit, vt sibi habeat, vel retineat, sed vt victori restituat,
quapropter nec vsucapere sequester potest. Possessionem
quoque transferri in aliquem ea lege posse, vt post certū
aliquod tempus restituatur, eumq; qui, sic transfert, iterū
delinere possidere, author est Vlp. in *l. si quis vi §. 1. ff. de*
acq. poss. quod bene explicat Connan. ⁶ Et de quadā con-
trarietate oppositarum legum vide Donel. ⁷

a cap.

^a cap. prox.

^b Comment. lib. 3 c. 9. num. 2.

^c Comment. lib. 5. cap. 13.

Duos in solidum possidere, aut dominos in solidum esse
non posse, & cur. *Ad l. si ut certo. §. si duobus.*
ff. Commod. Cap. LXIX.

- 1 Qui possidet totum implet.
- 2 Dominium capit a possessione naturali.
- 3 Ususfructus quomodo pars domini.

A It Vlp. si duobus vehiculum commodatum sit, vel locatum simul, Celsus filius scripsit lib. 6. Digestorum quari posse, utrum unusquisque eorum in solidum, an pro parte teneatur. Et ait, duorum quidem in solidum dominium, vel possessionem esse non posse, &c. Nescias propemodum, an sit facti ratio, vel iuris. Nam factum sonat, non ius, quod scribit Paul. in l. 3. §. ex contrario ff. de acq. poss. non plus scilicet eandem possessionem apud duos esse posse, quam, ut tu stare videaris in eo loco, in quo ego sto, vel in quo ego sedeo, tu sedere videaris. Sed quia non totum implet, qui stat, aut sedet, propterea opus fuit iuris interpretatione, aut supplementatione quadam.

- Habes veterem illam glebarum circumambulationem a Paulo ibid. in princ. quæ hodie quiescere iussa est; sufficit namque (ait ille) quamlibet fundi partem introire, dum mente, & cogitatione hac sit, qui intrat, ut totum fundum
1 usque ad terminum, velit possidere. Qui itaque possidet, is iuris interpretatione totum occupat, totum implet, toti incubat, neque alteri locum relinquit, ubi stare possit, aut sedere.
2 re. Hæc itaque causa est, cur duo in solidum non possideant.

L 4 At-

Atq; hinc etiam factum volunt, ne duo in solidum Domini esse possint, cum enim a naturali possessione dominium coeperit. *l. 1. ff. de acq. poss.* utique, si duo in solidum possidere non possunt, ergo nec duo in solidum habere dominium possunt. Vide Fab.^a

Credidi, duos in solidum Dominos esse non posse eiusdē rei, quia vere dominus plenam habere proprietatem dicitur; est autem plena, cui nihil deest, quæ scilicet cum pleno fructu, usuq; & possessione est. *§. Ult. Instit. d. Usuf. l. si extraneo. ff. eod. l. cum in fundo. ff. de Tu. dot.* quo etiam
 3 sēsu usufructus dicitur pars dominij esse, hoc est, pars dominij pleni in *l. 4. ff. de Usufr.* cum alioqui non dominij pars sit, sed seruitutis. *l. recte dicimus. ff. de Verb. sig.*

Denique, qui dominus est, totum implet, ut & qui possidet; qua ratione fit, duorum in solidum dominium, vel possessionem esse non posse. *d. §. si duobus.*

^a In rational. ad d. §. si duobus.

An possessio Iuris sit. *Ad l. possessio in princ. ff. de acq. poss. & l. Nemo. C. eod. Cap. LXX.*

- 1 Possessio facti est, & Iuris. I I.
- 2 Facti quæ dicantur esse, & Iuris.
- 3 Quæ facti, iuris, & animi remiss.
- 4 Fictiones a legibus possessio recipit.
- 5 Possessio olim cum dominio confundebatur, hodie quid.
- 6 Possessio quasi dominij currus.
- 7 Possessio plurimum ex iure mutuatur.
- 8 Nec tantum corporis, sed & Iuris est.
- 9 Possessionis causa postliminio non continetur, & cur.

10 *Possessionis ratio duplex.*

12 *Natura possessionis cur inflexa a Iure.*

13 *De legibus iudicandum non est, sed iuxta leges.*

Possessionem dico facti esse. Sed qui ita defendunt, & ius omnino abrogant, aut qui factum negant, & iuris omnino volunt esse, ridiculi sunt, non enim inueniret forte Bartolus *truffas* meliores.

Facti possessio esset, si corpore, & animo semel apprehensa iisdem necessario retineri, amitti ue, aut amissa etiam recuperari deberet; si discrimen non esset volentium possidere, non rerum, quæ possiderentur; vno verbo, si nihil in causa possessionis fingere leges voluissent; facti enim dicuntur ex res, quæ naturales sunt, & naturale hominis factum exigunt nullam a Iure Ciuili fictionem admittere, aut peremptionem; iuris autem, quæ non naturaliter constant, sed iuris intellectu, cumque constitutæ a Iure Ciuili sint, eodem quoque iure perimuntur, cuius fictionem recipiunt. Quæ sint facti, iuris, & animi, & quo discrimine habeantur, egregie docet Hotom.

At prope innumeræ fictiones sunt, quas a legibus possessio recipit, innumeræ etiam de possessione controuersæ inter ipsos conditores Iuris, dum alij retrahere ad iuris rationem plura volunt, quæ alij in puris naturæ finibus coercere nituntur.

At etiam possessio olim cum dominij iure confundebatur, hodie finis eiusdem dominium est. Qui itaque possessionem dictitant Iuris esse, eo maxime tueri se possint,

quod sit illa quasi dominij currus, aut vehiculum, mutant

tuantes a Philosophorum schola, quod de spiritu dicitur, qui quasi currus animæ.

Sed & Papin. in l. possessio. in princ. ff. de acq. poss. duas habet in eandem rem positiones, quarum altera, plurimum ex iure possessionem mutuari, altera, possessionem non tantum corporis, sed & iuris esse. Si possessio a Iure mutuatur aliquid, id certe, quod ipsa mutuatur, iuris est, reliquum facti. Siq; & corporis, & iuris est, ab utroque habet, unde sit. Vel, quod est, a facto habet, & corpore, quod autem quasi mutuum capit, a Iure habet, & fictione iuris.

9 Idem Papin. in l. denique. ff. ex quib. caus. maior. negat, causam possessionis postliminio contineri, quia (inquit) plurimum facti habet. At non plurimum diceret, si facti omnino esset.

10 Constantinus etiam in l. Nemo ambigit. C. de acq. poss. Nemo ambigit (inquit) possessionis duplicem esse rationem, aliam, quæ iure consistit, aliam, quæ corpore, utramq; autem ita demum esse legitimam, cum omnium aduersariorum silentio, & taciturnitate firmatur.

Sed perperam bonus Imperator (si sic ludere fas est) dum neminem ait ambigere. Est enim hucusque qui dubitet, qui requirat, qui denique id ipsum ausit controuertere.

11 Et, o miseræ leges? Possessio facti est, dixi, & nunc dico, sed quæ plurimum hauserit a Iure. Ergo & Iuris possessio est. Ut facti esset, voluerunt legumlatores, & quantum per eos liceret, in suo facto naturali possessionem reliquerunt. Sed prope inutilis futura erat, nisi aliquid etiam

12 Iuris addidissent. Quod igitur placuit de ea fingere, id factum est, aut fictum suadente utilitate. Inflecta itaque hodie

Centuria I. Cap. LXX. 171

die est natura possessionis, adeoque, ut plus habeat fortasse iuris, quam corporis.

- 13 An autem ita agere legumlatores debuerint, ut aliquid, vel multum naturam flecterent possessionis, nec disputare alij volunt, neque ego; non enim iudicare de legibus volumus, sed secundum leges. *arg. c. in istis. 4. distinct.*

α Quæst. 41.

De eadem re. Et conciliatus Paul. in l. 1. § adipiscimur.
ff. de acq. poss. Cap. LXXI.

- 1 *Possessio meri facti non est. 9.*
- 2 *Furiosus, & pupillus an possint incipere possidere.*
- 3 *Pupillus dormientis instar est.*
- 4 *Sine animo possessio non acquiritur.*
- 5 *Cur incipiat pupillus absque tutore possidere. 11.*
- 6 *Alienare pupillus possessionem non potest, & cur. 8.*
- 7 *Potest tamen corpore desinere possidere.*
- 10 *An possessionem acquirere sit lucrari. 12.*

1 **P**ossessionem esse meri facti, quod negauimus, & negamus, solus Paulus tenuisse mordicus videtur in d. §. *adipiscimur.*

- 2 Quærebatur, an furiosus, & pupillus possent incipere possidere. Et, omitta quæstione furiosi, ad pupillum disquisitio remigrabat, proposita duplici sententia. Altera erat, pupillum non posse incipere possidere sine tutoris autoritate, quia non habet affectionem tenendi, hoc est, possidendi, licet rem tangat proprio corpore, sicut, si quis dormienti aliquid in manu ponat. Altera Ofilij, & Ner-

Nerue, quę recipitur, pupillum etiam sine tutoris auctoritate incipere possidere. *Eam enim rem facti, non iuris esse.* Itaque & ius negatur, & pupillo simul adscribitur factum possessionis, qui tamen possidere nequaquam posset, nisi tutore auctore, si iuris possessio esset.

Urget sane Paulus, sed illud tamen certo certius, nihil minus definiisse eum, quam, quod facti possessio sit. Quęrebatur, an pupillus per semetipsum acquirere possessionem posset, vel non aliter, quam tutore auctore. Et erant de hac re duę sententię; Altera, necessariam esse Tutoris auctoritatem, quia pupillus dormientis instar est, tenendique, seu possidendi habere affectum non potest, possessio autem sine animo non acquiritur. Altera, nusquam opus esse tutoris auctoritate, *quia possessio facti est, non iuris.* Inter duas hasce sententias Paulus, neutra recepta, determinat, pupillum posse incipere possidere, hoc est, absolute possidere (ait Cuiac.) sine tutoris auctoritate, si intellectum capit. Cum itaque non omnino approbet posteriorem sententiam, minus rationem probare intelligitur, qua sola fulciebatur, scilicet, *eā rem facti non iuris esse.* Quod nunc sufficit, nam si obtinere hæc ratio posset, posset etiam pupillus acquirere possessionem, licet affectum nullum possidendi haberet, ut volebant Ofilius, & Nerua. Igitur meri facti possessionem esse, nemo cum istis dixerit, cum in ea clarescere incipiat ratio Iuris.

5 Cur ergo incipit pupillus sine tutore possidere? Resp. Nō quia meri facti possessio est, sed quia tractatur de acquisitione, de causa (inquam) lucratiua, in qua pupillus nō indiget

Centuria I. Cap. LXXI. 173

- indiget tutore authore. Aliud itaque dicendum esset, si de alienatione tractaretur, etiam in causa ipsa possessionis, non enim alienare possessionem pupillus posset, nisi cum tutoris autoritate. *l. pupillus. ff. de acq. rer. dom.* Posset quidem corpore desinere possidere, si de fundo exiret, nam hoc meri facti est, nec facere Ius Civile potest, ut qui a fundo discessit, non discesserit, sed cum unusquisque animo dimittere possessionem possit, pupillus tamen animo dimittere eam non potest, nisi animum tutor suppleat. *l. possessionem. ff. de acq. poss.* Sic denuo probatur, possessionem iuris quoque esse, nam si facti omnino esset, posset pupillus, ut sine tutore indifferenter acquirere, ita sine tutore indifferenter relinquere.
- 10 At suspectum forte credas, quod de pupillo acquirente dicitur, seu causa lucri. Nam possessio sine obligatione, aut certe sine incommodo pupilli sæpe acquiri ipsi non potest, si enim iniuste occupat, obnoxius restitutioni fit, quod sine molestia esse non potest, & sæpe detrimento aliquo, ut per Donel.
- 11 Tu de hac re sic statuito. Possessio facti est, sed inflectitur ipsius natura a Iure, ubi opus sit, neque aliter. Noluit hic lex factum pupilli possidere volentis pro infecto habere, si possidere pupillus se intelligat *arg. l. in bello. §. facti. ff. de Captiv.* quia neque oportuit quidem. Simulatque igitur possessionem ingressus pupillus est, & voluit possidere, obtinet id, quod huius facti est, nempe possidet. In hac itaque specie possessio in suo esse naturali relicta est, quia sic posse fieri arbitrata lex est. Erras tamen, si generaliter ex hoc inferas, possessionem nullatenus esse Iuris, non

non enim tibi Paulus id probat, cum ab Ofilij, & Nerue voluntate dissentiat, vt dicebam.

- 12 Cur autem relicta in suo esse naturali possessio fuerit acquirente eam pupillo, non etiam amittente, veriorē forte causam non afferes, quam si dicas, acquisitionē non eius præiudicij, damniue esse, vt immutari debuerit natura possessionis; Est enim acquisitio sui natura lucrum, nec nisi ex contingenti, seu per consequentias, quas negligere lex solet, habere detrimentum potest.

a. Comment. lib. 5. c. 11.

De eadem re. Et conciliatus idem Paulus in d. l. 1. §. si vir uxori. ff. de acq. poss. Cap. LXXII.

- 1 Donatio nulla valet inter virum, & uxorem.
- 2 Et an valeat donatio possessionis. §.
- 3 Pro possessore possidere quis dicatur.
- 4 Iniustus possessor conservatur a Iure.
- 6 Donatum inter virum, & uxorem quomodo possideatur.

QUærebatur penes eundem Paul. in d. §. si vir uxori, valeret ne donatio, si maritus uxori cederet possessione sua ob causam donationis. Et dubitabatur, quia nulla donatio valet inter virum, & uxorem, ne mutuo amore se expolient. l. 1. ff. de don. int. vir. & uxor. vnde nec possessionis donatio stare potest inter eos. l. inter virum. 46. ff. eod. Plurimorum tamen sententia fuit, possidere mulierem ea ratione insigni, Quoniam res facti infirmari a Iure Ciuili non potest. Quam eandem sententiam Paulus approbat h. v. Et quid attinet dicere, non possidere mulierem, cum

Centuria I. Cap. LXXII. 175

cum Maritus, ubi noluit possidere, protinus amisit possessionem? At profecto, si iuris possessio esset, si, inquam, a iure Ciuili infirmari res facti posset, vxor vtique non possideret. *l. si cum qui. ff. de donat. int. vir. & vx.*

Respondet Cuiacius plura, quæ addi posse censuerim, ibi quoque referri sententiam quandam cum sua illa ratione, sed neque sententiam probari, neq; ex consequenti rationem. Verba, quibus aliorum sententia refertur,

& ratio sunt hæc. *Plerique putant, possidere eam (vxorem scilicet) quoniam res facti infirmari iure Ciuili non potest, sequitur Paulus. Et quid attinet dicere, non possidere mulierem,*

cum Maritus, ubi noluit possidere, protinus amisit possessionem? Sensus Pauli hic est. Si dixerò, mulierem non possidere,

bene dixerò, nam iure Ciuili inspecto non bene possidet, interdicta scilicet donatione inter virum, &

vxorem. Sed nunc superflua eiusmodi disquisitionis est, nã,

si maritus desinit possidere, sique, eo desinente, vacua possessio fit, vxor illico vacuam illam possessionem ingreditur,

quæque pro donato possidere non potuit, pro possessore incipit possidere, nam rei vacantis possessionem capit.

Pro possessore (inquam) is enim dicitur *pro possessore* possidere, qui iustam possidendi causam demonstrare non potest, sed interrogatus, quomodo possideat, non aliter respondere potest, quam possidere se, quia possidet;

& nihilominus conseruatur a iure, & iuris auxilijs munitur is, qui iniuste possidet. *l. i. §. de iur. citur. ff. de vi, & vi arm. ubi in puncto istius mulieris. l. nemo. C. de acq. poss.*

Hanc igitur quæstionem Paulus dirimit, & non eam, facti ne, aut iuris possessio sit, neque enim aliquid ex aliorum

rum

rum sententia probauit, vel ex ratione.

§ Hanc ipsam excitat idem Paul. in d. l. si eum qui. vbi casus. Cum Titius venderet mihi fundū, mandaui eidem, vt ex causa donationis fundum illum vxori meæ daret. Egit Titius, & fundum tradidit vxori meæ. Quæsitum fuit, an liberaretur Titius. Et resp. liberarium, addita ratione.

6 *Quia licet illa Iure Ciuili possidere non intelligatur, certe tamen venditor nihil habet, quod tradat. Hoc est. Non potest mulier quasi ex donatione, & sic quasi ex Ciuili Iure possidere; sed quia nullus in possessione est, non venditor, quia nihil habet vltra, quod tradat, non ego, quia nolui possidere, propterea acquirit mulier possessionem quasi vacantem, & pro possessore incipit possidere. Et hoc est, quod magistraliter habet Vlp. in l. quod vxor. ff. de acq. poss. Quod vxor viro, aut vir vxori donauit, pro possessore possidetur.*

De possessione infantis compositæ legum controuersię. *Ad l. 3. C. de acq. poss. &c. Cap. LXXIII.*

- 1 *Pupillus quando incipere possit possidere.*
- 2 *Et quid si infans?*
- 3 *In rebus donatis haberi infantis ad sensus potest, & cur.*

1 **V**oluit Paulus in l. 1. §. 1. ff. de acq. poss. pupillum posse incipere possidere, si intellectum capiat, etiam sine tutore auctore. Quod si infans sit, possidere non posse, præterquam tutoris autoritate. Sic enim habet in l. quamuis §. infans. ff. eod. tit. *Infans possidere recte potest, si tutore auctore cæpit. Nam iudicium infantis suppletur*

Centuria I. Cap. LXXIII. 177

tur autoritate tutoris. Utilitatis enim causa hoc receptum est, nam alioqui nullus sensus infantis est accipiendi possessionem. Pupillus tamen etiam sine Tutoris autoritate possessionem nancisci potest. Notas, infantem non posse incipere possidere, si tutor autor non sit, pupillum vero posse absq; tutore, si intellectum capit.

Et tamen huic contrarium legitur in l. 3. C. de acq. poss. vbi Decius Imp. h. v. Donatarum rerum a quacunque persona infanti vacua possessio tradita corpore quaeritur. Quamvis enim sint auctorum sententiae dissentientes, tamen consultius videtur interim (licet animi plenus non fuisset affectus) possessionem per traditionem esse quaesitam, alioquin (sicut consultissimi viri Papiniani responso continetur) nec quidem per tutorem possessio infanti poterit acquiri. Vides contrarietatem, quae quoties agitavit Accursium, toties, & reliquos.

Sed quæ tantæ agitationis causa fuerit, non sane video. Nam fuisse dissentientes Auctorum de hac re sententias, ipse te Imperator monet. Pugnas se cum Paulo Papinianum credere est, & pro Papiniano, cuius responsum non habemus, dictam ab Imperatore sententiam esse. An nõ cedere Paulus debeat?

Sed & illud verisimile est, de sola donatione fuisse disputatum, de hac enim Princeps loquitur. In rebus autem donatis plus, quam in alijs haberi infantis adensus potest, quia de manu in manum ei traduntur. Vide Connan. * Gifan. & alios > eoque maxime, quod partem aliquam assensus ab infante exigit Imperator, ut ibi. *Licet animi plenus non fuisset affectus, &c.*

M

^a Com-

*a Comment. lib. 3. c. 8. num. 5.**b Ind. l. 3.**c Ibid.*

An solo animo amitti possessio queat, & conciliatus
secummet ipso Paul. in l. 3. §. in amittenda. & l.
quemadmodum. ff. de acq. possess.

Cap. LXXIV.

- 1 *Differentia quedam dominij, & possessionis ex Vlp.*
- 2 *Solo corpore non amittitur possessio.*
- 3 *Sed solo animo utique.*
- 4 *Tenere, & possidere quid.*
- 5 *Furiosus, dormiens, & ebrius an incipiant possidere.*
- 6 *Possessio cur solo animo amittatur.*
- 7 *Et quo sensu requiratur amissioni corpus, & animus.*
- 8 *Ad reuocationem donationis duo quesita.*
- 9 *Vi deiectus possessionem quando amittat.*

NOuum videbitur, quod habet Paul. in d. l. quemadmodum. Quemadmodum (inquit) nulla possessio acquiri, nisi animo, & corpore potest, ita nulla amittitur, nisi in qua utrumque in contrarium actum est. Nouum (inquam) nam sibi Paulus constans non videtur, cum solo animo amitti possessionem posse doceat. in l. 3. §. in amittenda. ff. de acq. poss. h. v. In amittenda quoque possessione affectio eius, qui possidet, intuenda est. Itaque, si in fundo sis, & tamen nolis eum possidere, protinus amittes possessionem. Igitur amitti & animo solo potest, quamuis acquiri non potest.

- 1 *Consentit Vlp. in l. si quis vi. §. differentia. ff. cod. Differenten-*

Centuria I. Cap. LXXIV. 179

rentia (inquit) inter dominium, & possessionem hæc est, quod dominium nihilominus eius manet, qui dominus esse non vult, possessio autem recedit, ut quisq; constituit nolle possidere.

Contraria videntur hæc, sed verbis (inquit Donel. *) non re ipsa, statuit enim utrumque, & vere, & recte dici, sed alio, atque alio sensu. Verum itaque esse, quod definitur d. l. quemadmodum. possessionem amitti ani-

- 2 mo simul, & corpore, nam si corpore solo a possessione discedis, & non animo, possessionem non amittis, quia
3 animo eam retines; at, si solo animo constituis nolle possidere, cum adhuc in fundo sis, possessionem quidem amittis, non tamen, quia solo animo amittis, sed quia etiam corpore, licet in fundo sis, nam, sublato animo possidendi, iam nec corpus quidem possidet, cum inauditum sit legibus, corpus absque animo possidere, licet possideat animus absque corpore.

- 4 Probat, quia tenere, & possidere non est ipso corpore rem attingere, sed ita attingere, ut affectionem tenendi habeas. Vnde igitur affectio hæc abest, inde & possessio procul est, etiam si toto corpore rem tangas. Exem-
5 plo sunt furiosus, dormiens, & ebrius, qui non possunt incipere possidere, si quid eis in manu ponas, quia affectu carent, licet corpore insistant. l. i. §. i. ff. eod. quod enim possessionem iam quæsitam minime perdant, non refert, nam hoc ideo est, quia non possunt animo desinere possidere, & quia dubium est, si adhuc apud se essent, possessionem ne vellent derelinquere. Denique, si verum amamus (inquit) animus est, qui possidet, in

M 2 quo

quo & corporis ministerio utitur; renuente eo, cui imperandi potestas est, nunquam minister possideret, hoc est, corpus.

- 6 Sed obstabat. Cur enim dixerint leges, solo animo possessionem amitti? Cur solo? Atqui (respondet ille subtiliter) corpore, & animo possessionem amitti duplicem significatum habet; vel enim, ut possessio amittatur, & corporis, & animi ope, vel, ut animus ipse, & corpus res illæ sint, quæ possessionem amittant. Si primum accipis, verum est, quod dicitur, solo animo possessionem amitti posse, quia animus solus sufficit ex imperio, quod exercet in corpus. Si secundum, tunc non est animus solus, qui possessionem amittat, sed etiam corpus, non enim potest animus desinere possidere, quin & corpus cum eo desinat. Sed & soli animo tribui res potuit, cum penes animum imperium totum sit corporis.
- 7 Nec falli quidem Donellus potuit, quin ante ipsum errarit Accursius^s. Duo (inquit iste) sunt necessaria, si a corpore incipias; non enim sufficit de fundo exire, nisi animum habeas desinendi possidere. Sin ab animo incipis, tunc vnum sufficit, hoc est, animus. Et hæc quidem dicendi formula, quæ prima fronte in actu duo semper necessaria ponere videtur, familiaris valde fuit Iuris conditoribus, qui crebro dixerunt, duo requiri ad aliquid, quorum alterum suapte natura satis abunde faceret, sat enim ijs fuit, si generalem regulam posuissent respectu illius, quod sine altero, & per se nihil posset. Hinc Dioclet. & Maxim. *in l. si liqueat. C. de ineff. donat.* scripsere, ad reuocandam donationem duo requiri,

Centuria I. Cap. LXXIV. 181

ri, consilium, scilicet & euentum, cum tamen solo euentu reuocetur. *l. 2. C. eod.* quod & alijs exemplis comprobatur Gherar.²

9 Sed contrarietatem Pauli alio modo cōponit Franc. Connan.¹ ex antecedenti lege. Dixerat enim eum, qui nolit in fūdum reuerti, quod vim maiorem vereretur, amississe possessionem; quapropter de eo loquitur *in d. l. quemadmodum.* non qui volens, sed qui inuitus possessione exuitur; nemo enim deiicitur nolens, quin & a corpore, & ab animo patiat, & a corpore quidem, quia, vel deiicitur violenter, vel timore frænatur, ne accedat, quæ duo non admodum distare videntur. Ergo volens solo animo perdit, nolens non sic, nam *quemadmodum* (inquit) *nulla possessio acquiri, nisi animo, & corpore potest, ita nulla amittitur, nisi in qua utrumque in contrarium actum est*, idest, aliquid actum, & in corpus, & in animum possidentis. Satis autem agere in corpus videtur, qui terrore in id agit, ne audeat accedere.

¹ *Comm lib. 5. cap. 13.*

² *d. l. quemadmodum.*

³ *lib. enucl. poss. cap. 14.*

⁴ *lib. 3. c. 9. num. 4.*

Obluione possessionem amitti, non furore, & quæ ratio discriminis. *Ad l. si is qui. & l. si id quod. ff. de acq. poss.* Cap. LXXV.

1 *Furiosus non desinit possidere.*

2 *Et cur.*

M 3

3 Fu.

- 3 *Furiosus dormienti similis.*
 4 *Obliviosus possessione cadit.*
 5 *Verumtamen, si vere obliviosus.*

Sis, qui animo possessionem saltus retineret, furere cœpisset, non potest, dum fureret, eius saltus possessionem amittere,
 1 quia furiosus non potest desinere animo possidere. Ita Procul. in d. l. 1. si is qui. Proponit ergo hominem, qui, cū solo animo possideret, furere cœperit. At ubi animus? & tamen non amittit possessionem furiosus, sed eam affectu retinet, quem non habet. Igitur, quod animo possidendi de-
 2 est, supplet ius, si quidem præsumit lex, furiosum, si ad se redeat, velle possidere.

Est, qui dicat, furiosum non amittere possessionem, quā
 3 animo tenet, quia dormienti similis est. l. nunquam. §. si servus. ff. de Usucap. Qui autem dormit, licet possidendi animum non habeat, in quantum dormiens non intelligit, non habet tamen contrarium animum, non (inquā) animum suum mutat, & possessio non amittitur, nisi animus immutetur, hoc est, nisi animo statuamus non possidere. Nec male.

4 Sed obijci his solet obliviosus possessor. Nam, qui suę possessionis obliuiscitur, desinit possidere. d. l. si id quod. cum tamen obliuiscens possidendi animum non mutet, & possessionem amittere videatur inuitus.

Accurs. a multifariam soluit, sed nihil valde solidum. Tu sic constitue. Supplet lex furiosi, ac dormientis animum, quia fore præsumit, ut excusso somno, vel furore, dormiens, & furiosus possidere velint; non enim animo pos-

Centuria I. Cap. LXXV. 183

possidendi omnino excidunt, cum a somno surgere ille debeat, hic resipiscere per interualla, & nemo presumatur sua re velle abuti. Non ita supplet obliuiosi affectum, quippe qui interualla non habet, si vere obliuiosus est (etenim sic a dormiente distat, & a furioso, cum furiosus dormienti quidem, sed non obliuioso comparetur, quod nota) huic enim (hoc est obliuioso) cum memoria possidendi, quam perennis detinet obliuio, ut supponitur, excidit continuo animus, & in eam causam venit, quasi nusquam possedisset, aut de possessione cogitalset.

a. d. l. si quis.

Quæ causa sit, ut per colonos desinamus possidere, licet ignoremus. *Ad l. peregre. §. ult. ff. de acq. poss. Cap. LXXVI.*

- 1 *Interest, per nos ipsos possideamus, an per alios.*
- 2 *Coloni deiectione possessio amittitur.*
- 3 *Clandestina occupatio quatenus ignoranti præiudicet.*
- 4 *Corpore, & animo quasita possessio quomodo amittatur.*
- 5 *Coloni corpus quasi corpus domini est.*
- 6 *Et quasi instrumentum possessionis.*
- 7 *Non tamen coloni animus, & cur.*

PApin. in d. §. ult. Cum de amittenda possessione queratur (ait) multum interesse dicam, per nos met ipsos, an per alios possideremus, nam eius quidem, quod corpore nostro teneremus, possessionem amitti, vel animo, vel etiam corpore, si modo eo animo digressi fuisset, ne possideremus. Eius vero, quod serui, vel etiam coloni corpore possidetur, non aliter

M 4 amittit-

*amitti possessionem, quam eam alius ingressus fuisset, eamq;
amitti nobis quoque ignorantibus.*

Difficultas in eo est, cur possessio amittatur ignorante,
Domino, si colonus deijciatur, vel seruus; nam quod in
ipso Domino non esset, cur esse debeat in Colono? Non
3 esset (inquam) in Domino, quia, si absum, & me absen-
te, ac nihil tale suspicante, fundum meum ingreditur clā-
destinus occupator, non amitto possessionem, nisi, vel ter-
rore correptus accedere noluerō, postquam fundum in-
tellexero occupari, vel accessero quidem, sed vi deijciar,
nam tunc vere excidit mihi possidendi animus. Deniq;
si ignoro, non desino possidere. *l. si id, quod. l. clam. §. qui
ad Nundinas. ff. de acq. poss. &c.* Cur itaque, si deijciatur
colonus, aut seruus, possidere desinit & dominus, utcum-
que ignorans? An non interim animo retinet? An recu-
perandi spem non habet? Nam & Celsus in *l. quod meo.*
ff. de acq. poss. in fi. Si (inquit) *dum in alia parte fundi sum,*
alius quis clam animo possessoris intrarit, non desisse illico pos-
sidere existimandus suum, facile expulsurus finibus, simul
sciero. Rursus, si cum magna vi ingressus est exercitus, eam
tantummodo partem, quam intrauerat, obtinet. Et tamen
licet spem Dominus habere possit repellendi eum, qui vi
ingressus sit, possidere omnino desinit, qui dominus est,
quia deiectus colonus fuit, & (quod plus) licet ignoret de-
iectum.

Est, qui doceat, nec male, totum hoc a fictione quadam
legis esse; ut enim possideo corporaliter per Colonum,
sic repelli videor corporaliter, cum ipse abigitur, &
adhibita in eum violentia in me ipsum videtur inlata,
quare,

Centuria I. Cap. LXXVI. 185

- quare, sicut ego ipse deiectus fuisset, sic amitto possessionem, cumque & animo, & corpore quæ sita possessio tunc demum amittatur, cum contra utrumque aliquid actum est. *l. quemadmodum. ff. de acquir. poss. a* utique, qui armis colonum meum expulit, eo animo vim adhibuisse negari non potest, ut, & si adfuisset, me ipsum fuerit eiekturus, animumque possidendi mihi excusurus; immo eum illa spe venisse certum est, non qua Colonum meum, sed qua me ipsum deiceret. Sic coloni corpus quasi corpus est domini, & coloni abiektio corporalis Domini abiektio corporalis est.
- 6 Rursus, si coloni corpus quasi instrumentum est, per quod possideo. *d. §. ult.* constat simul deiektione illius amitti possessionem. Corpus (inquam) coloni, non animus, nam coloni animus non censetur animus domini, nec vice instrumenti est. Vide Paul. in *d. l. Peregre.*

a Sup. cap. prox.

Servi fugitivi possessio cur penes Dominium stare iubeatur.
Ad l. 3. §. Nerua filius ff. de acq. poss. Cap. LXXVII.

- 1 *Res mobiles quatenus possideri videantur.*
- 2 *Et cur dissimilis causa servorum.*
- 3 *Servus acquirit domino, non sibi.*
- 4 *Aberrantis pecudis, ac servi discrimen in causa possessionis.*
- 5 *Servi fugitivi possessio interdum amittitur.*

DOcet Paul. in *d. §. Nerua filius.* res mobiles eatenus possideri, quatenus sub custodia nostra sunt, id est,
1 quatenus, si velimus, naturalem possessionem nancisci
pos-

possumus, hoc est, habere eas sub nostra manu, & potestate, nam pecus (inquit) simulatque aberrauerit. &c. pro-
tinus desinere a nobis possideri, &c.

- 2 Sed cur homo excipitur? Nam *res mobiles* (ait) *excepto homine*. Sic seruorum, quos possidemus, dissimilis causa est a cæteris rebus mobilibus, quotquot ex sunt; seruum .n. quamquam fugerit a nobis, atque ita fugerit, ut non solum custodiæ nostræ subducatur, sed etiam ignoretur, ubi sit, nihilominus placet ubique possideri. *l. i. §. per seruum, qui in fuga. l. Pomponius. in princ. l. si rem mobilem. ff. de acq. poss.* & tamen constat, hoc modo amissam nobis esse facultatem naturalis possessionis eius nanciscendæ. Cur ergo eximitur seruus a mobilium rerum communi ratione? cur hic a pecude distare debet, si alibi non distat? vide. *l. 2. ff. ad l. Aquil.*

Duplex est huius rei ratio, una, quæ facti causam iuuat, altera, quæ Iuris.

Prima est Papiniani in *d. l. si rem mobilem*. hoc ideo esse, quia licet ab initio sic fugiat seruus, ut se domino, & possessori subtrahat, potest tamen propositum mutare, & ex redeundi proposito conseruare Domino possessionem sui, cuius corpore cæteras quoque res possimus possidere. Et profecto nescias semper, an sic fugerit a principio, non ut se Domino auferat, sed ut iram tantisper euitet Domini sui, expectaturus, donec illa leniatur. Altera est Ulpiani in *d. l. Pomponius. cum quo & Caius in l. rem qua. ff. eod. tit.* quia talis est persona serui, ut non possit nos priuare possessione aliqua, ut (inquam) non possit aliarum rerum possessionem nobis interuvertere, & proinde nec sui
qui-

Centuria I. Cap. LXXVII. 187

- quidem. Cuius rei duplex quoque ratio potuit esse.
- 3 Altera, quod conditio ea est seruilis personæ, ut quicquid acquirit, quicquid habet, tenet ve, acquirat Domino. *l. acquiruntur. ff. de acq. rer. dom.* Esset autem absurdum dici possessionem nos amittere per eum, qui si quam voluntate sua obtineret, eam nobis acquireret. Altera fuit ratio communis utilitatis, ne hoc modo inuitarentur ad fugam
- 5 serui, si viderent, in ipsorum potestate esse priuare Dominos sui possessione; aliter, atque in bestiis, seu pecudibus, hæ enim si aberrant, solo naturæ instinctu id faciunt, & custodientium culpam; at seruis dolum suum prodesse haud par est aduersus Dominos, qui etiam non tantæ negligentie merent accusari, quippe qui nullas a seruis, aut paruas accipere utilitates possent, si tam diligenter eos, arcteque asseruare cogerentur, ut omnem fugæ commoditatem præripere deberent.
- 5 Sed neque id perpetuum in fugitiuo est, nam si ab alio forte possideatur seruus iste, aliena tunc occupatio facit, ut fugitiui Dominus desinat possidere; non enim desinit tunc factio serui, quod hic non admittitur, sed aliena occupatione, quæ communibus regulis subiacet. *d. § per seruum, qui in fuga. d. l. si rem mobilem.* Hæc alij multi, quibus hæreo.

Possessionem serui amitti, qui pro libero se gerat, & quando.
Ad l. 3. §. si seruus. ff. de acq. poss. et l. si cui. §. licet. ff. de lib. cau. Cap. LXXVIII.

1 *Cum seruis Iudicium non consistit.*

Ser-

Seruū possidere definimus, si pro libero se gerit, in eū tamen modum, vt in aperto id faciat, paratus, si a Domino prehenderetur, pro sua libertate litigare, diuque in libertate moretur. Vnde Paul. in d. §. si seruus. Si seruus (inquit) quem possidebam pro libero se gerat, vt fecit Spartacus, & iudicium liberale pati paratus sit, non videbitur a Domino possideri, cui se aduersarium preparat; sed hoc ita verum est, si diu in libertate moratur; alioquin, si ex possessione seruitutis in libertatem reclamaucrit, et liberale Iudiciū implorauerit, nihilominus in possessione mea est, & animo eum possideo, donec liber fuerit pronunciatus.

Sed immo definit Dominus fugitiuum seruū possidere eo ipso, quo litem ordinauit. Itaque Gaius in d. §. licet. Licet (inquit) vulgo dicatur, post ordinatum liberale Iudicium hominem, cuius de statu controuersia est, liberi loco esse, tamē, si seruus sit, certum est nihilominus, eum, quod ei tradatur, vel stipuletur, perinde Domino acquirere, atque si non de libertate eius quaereretur. Tantum de possessione videbimus, cum ipsum post litem ordinatam desinat Dominus possidere. Quid ergo est? Accursius suo modo rem explicat. Ego autem cum Donel. ^z consentio, vt post liberale Iudicium institutum desinat seruus possideri ad vnā rem, nempe ad Iudicium rite peragendum, nam alioqui cum seruis Iudicium non consistit. l. seruus. C. de Iudic. Ceterum ad res ceteras, vt vsucapionem, & res per eam nobis acquirendas is seruus a nobis possideri intelligitur, vt nobis vsucapiat, & acquirat, quousque liber fuerit pronunciatus, vt d. §. si seruus. d. §. licet.

a. lib. 5. comm. cap. 12.

Pos-

Centuria I. Cap. LXXIX. 189

Possessionem iuris quidem esse sed non ius. *Ad l. si ea res. §. 1. ff. de Act. Emp.* Cap. LXXIX.

- 1 *Possessio ius insistendi rei.*
- 2 *Obligatio ius, & Iuris vinculum.*
- 3 *Etymus possessionis.*
- 4 *Possessio cur Iuris dicatur esse.*
- 5 *Possessio Iuris est, & corporis.*
- 6 *Ius sine facto aliquo nostro non amittimus.*
- 7 *Ius non est multiplicabile, & quo sensu dictum.*
- 8 *Possessio autem multiplicatur.*
- 9 *Mulier rem a marito donatam vere possidet. 12.*
- 10 *Vi deiectus non possidet.*
- 11 *Et quæ illi actio prodita sit.*

- 1 **A**ffirmauerit id Bart. ^a qui possessionem finiuit *ius insistendi rei*; quasi vero ex facto ipso apprehensionis resultet hoc ius, quod *possessio* dicitur, sicuti ex contractu, qui facti est, obligatio oritur, quæ ius est, & iuris vinculum. §. 1. *Instit. de oblig.*
- 2 His rursus congruit etymus possessionis, nam *possidere* est *posse sedere*, quod est ius sedendi, & insistendi habere, & quidem ius conseruabile, vt *infra*.
Adhæret insigne illud Neratij in *l. si ea res. §. 1. ff. de Act. Emp.* Quærit enim, si duo rem emerint a non domino, vter præferri debeat, cum sint in pari causa tituli, & emptionis. Et respondet, *tuendum cum esse*, qui prior ius eius apprehendit, hoc est, cui primum tradita est. Qui igitur possessionem apprehendit, hoc est, cui primum res traditur,

ditur, is apprehendere dicitur ius rei.

Sunt & alia, quibus diserte exprimi videtur, possessionem esse ius. Nam in *l. peregre. in princ. ff. de acq. poss.* de eo qui pecuniam in terra condiderat custodiae causa sic habet Papin. Dixi, quoniam custodiae causa pecunia condita proponeretur, ius possessionis ei, qui condidisset, non videri peremptum. Nota ibi, ius possessionis. Et in *l. non ideo. C. de liber. cau.* possessor serui, qui in causa liberali vicerit, inconcussum possessionis ius dicitur obtinere. Et in *l. Nemo. C. de acq. poss.* postquam in Iudicium deducta causa est, possessor dicitur super Iure possessionis vacillare.

- 4 Sed possessionem Iuris esse volo, quia fictiones recepit Iuris, ius esse nego. Atque hic error omnis. Aliud est, possessionem esse Iuris, aliud esse Ius; nam, si Iuris est, non implicat, ut & facti possit esse, & corporis, at, si ius est, implicat. Possessionem esse Iuris Papin. docet in *l. possessio. §. 1. de acq. poss.* si ex hoc infer, possessionem esse ius, ergo & corpus erit, nam idem Papin. non tantum Iuris esse possessionem dicit, sed & corporis, quia scilicet ab utroque accipit possessio, & a corpore quidem, ut sit, acquiritur enim maxime actu corporis, & tandiu retinetur, quandiu corporalem possessionem repetere possumus, cum volumus. *l. 3. in princ. & §. Nerua. ff. de acq. poss.* a Iure vero, quia & ab eo plurima mutuatur, ut ibidem Papin. docet, & nos hucusque satis exposuimus.
- 6 Sed nec minus certum est, possessionem non esse ius, quam constet, eandem esse Iuris. Nam, si ius est, nemo illud sine facto nostro auferre nobis potest, seu minuire, subripiendo, contrectando, vendendo, tradendo

Centuria I. Cap. LXXIX. 191

do ue; manet enim semper integrum, & dominium, & pignus, & si quid aliud ius nostrum fuit in re ablata. *l. de bitorē. C. de pignor. l. nec filius. C. de reb. cred. l. soluendo. ff. de neg. gest.* At possessio statim amittitur sine facto nostro, si res nobis subrepta fuerit, vel vi erepta. *l. 3. §. si rem. l. rem quæ. ff. de acq. poss.* valet enim, quod ante dicebam, vnamquamque rem eatenus nos possidere, quatenus naturalē, idest, corporalem eius possessionem nascisci, hoc est, repetere, cum volumus, possumus. *d. l. 3. in princ. & §. Nerua.*

- 7 Præterea, si ius possessio est, ergo non est multiplicabile, vt ita loquar, argumento Domini, quod semper vnum, & idem manet transiens a vero domino in eius successorem particularem, aut vniuersalem, iux. *l. si ego. §. 1. ff. de Iure Dot.* Obligationes quoque, & actiones, quæ penes Authorem erant, transeunt illæ met vel in vniuersalem successorem, *t. t. C. de hæred. act. vel in singularem, vtp. cessione, aut delegatione. t. t. ff. de hæred. vel act. v. d. & de Nouat. & deleg.* In possessione autem secus est, nam, quæ penes authorem fuerat, non est illa eadem, quam vniuersalis, vel particularis successor habet; alia enim defuncti possessio est, alia hæredis, alia Authoris, alia successoris singularis, veluti Emptoris, donatarij, legatarij, mariti, &c. *l. cum hæredes. §. 1. l. Pomponius. §. præterea. cum seq. l. quod. meo. §. 1. ff. de acq. poss.* Et bene, vna enim pedum positio vnius non est pedum positio alterius, & factum vnius non est factum alterius. *§. sed cum factū. Instit. de stip. seru. l. inter Artifices. ff. de solut.* Sed neque animus vnius potest esse animus alterius, & sic de singulis.

De-

Denique, si possessio ius est, duo consequuntur necessaria. Alterum, ut omnis, qui possidet, ius detinendi, & possidendi habeat; Alterum huic contrarium, ut omnis, qui non possidet, ius non habeat intinendi rei. Vtrumque falsum; Nam mulier rem a Marito donatam vere possidet. *l. 1. §. si vir. ff. de acq. poss.* & tamen mulier istius ius tenendi, & possidendi non habet, quia illi maxime aduersatur lex, unde Iure civili intelligitur non possidere. *ol. si eum qui. ff. de donat. int. vir. & vx.* E contrario dominus, aut iustus possessor deiectus vi de possessione amplius non possidet. *l. naturaliter. ff. de Usucap.* & tamen is ius tenendi, & possidendi maxime retinet, qua etiam de causa illi actio prodita est ad possessionem statim recuperandam, interdictum unde vi. *l. si quis vi. in princ. ff. de acq. poss. l. 1. ff. unde vi.* Neque alio spectat rei vindicatio, quæ domino datur, quam, ut hæc possessio, quæ iure apud eum esse debet, ei restituatur. *l. officium. l. qui restituere. ff. de rei vend.* Si is, qui possidet, interdum ius tenendi non habet, & qui tenendi, possidendi ve ius habet, interdum non possidet, qui vnquam dixeris, possessionem esse ius? Verum vltima hæc ratio, quæ Doneli est, contra authoritatem suam retorqueri maxima ex parte potest. Nam mulier, quæ donatum aliquid a Marito possidet, non habet certe possidendi ius, si modum spectaueris, quo possidet, a Iure Civili non probatum; sed tamen vere possidet, si que deijciatur a possessione, interdictum habet, quo possessionem recuperet. *l. 1. §. deijcitur ff. de vi et vi arm.* Ergo possidendi ius habet, quia & illi ad possessionem recuperandam prodita actio est; cur enim ius non habeat possidendi,

Centuria I. Cap. LXXIX. 193

fidendi, qui tueri possessionem suam iure potest, licet iuste non possideat, & a Iure Ciuili intelligatur nō possidere? Quod idem ad iniustum quemlibet possessorem pretendere est, nam quod possidere non intelligitur, ad modum pertinet, seu causam, quæ iuri non probatur.

a In l. i. ff. de acq. poss.

De eadem re, & obiectorum conciliatione. *Ad d.
l. si ea res. §. i. &c. Cap. LXXX.*

- 1 *Ratio vera possessionis.*
- 2 *Possessio dicitur ius rei.*

Possessionem facti esse, iam non dubitamus, & ideo, vel iusta ea sit, vel iniusta, veram semper possessionem esse, & fatemur, & volumus, vt *infra*. Iustæ tamen possessioni plus multo defert Ciuilis lex, quam iniustæ, sic enim decuit. Quapropter qui possidet, & factum habet, & ius, nam & facto tenet, & Iure; & qui rem apprehendit, duo consequitur, nam & detentionem inde habet, quæ facultas est naturalis standi in re, & naturalem potestatem repetendi, quando velit; & cum detentione ius quoque habet, hoc est, iura omnia, quæ naturali possessioni tributa a lege sunt; demum qui possidet, & sedere potest actu corporis, & id ipsum facit accessione Iuris. Non est itaque possessio ius, hoc est, purum ius, sed, & factum, & ius; & vt non simplex factum, cum fictionem recipiat Iuris, ita nec simplex Ius; factum denique (sic loqui liceat) qualificatum a Iure. Nulla etenim possessio est, quæ Iuris qualitates non receperit. Si iustam queris,

N ris,

ris, non habes, unde valeas dubitare; si iniustam, hanc certe non licuit acquirere, quia titulum non habet, non modum, non causam, quæ iuri probetur; dicitur tamen possessio vera, *l. 3. §. ex contrario. ff. de acq. poss.* possessio legitima, *l. Nemo. C. de acq. poss.* quia ius a lege habet, & actionem, qua conseruetur. *l. 1. §. de ijcitur. ff. de vi. &c.* Vno verbo; Qui possidet, ius quoddam & a natura habet, & a lege. A natura; nam, cum ipse rem teneat, ipso facto naturali suæ detentionis potior est illis, qui in rei possessione non sunt, quod idem iure etiam Civili postmodum inualuit. A lege etiam, quia quæcumque a iure mutuari possessio potuit, ipse nanciscitur. Qui itaque rei possessione eiicitur, is, & sua detentione, quæ in facto consistit, deturbatur, & omni iure simul denudatur, quodcumque possessori tributum a lege fuerit, ut sic non male dixeris, ius possessionis ei ademptum, aut peremptum. *d. l. peregre.* quod si peremptum non fuerit, inconculsum obtineri. *d. l. non ideo. C. de lib. cau.* Sed veniamus ad ea, quæ potiora sunt. Plaudit certe, Nerat. nedum obstat, in *d. l. si ea res. §. 1. ibi. Is ex nobis tuendus est, qui prior ius eius apprehendit, hoc est, cui primum tradita est.* Satis enim constat, possessionem eo loci non simpliciter accipi, & ex se, sed in quantum producit effectum iuris, hoc est, prælationem, & ideo iuris nomine appellari. Possessio etiam ius rei dicitur, sicut usus, & usufructus in *l. stipulatio ista. §. si quis forte. ff. de Verb. oblig.* Scio, fuisse, qui distinguendum æstimarint inter ius simpliciter, & ius rei, sed ipsi viderint. Nec aliunde melius intelligi potest, quod volumus, quã

ex

Centuria I. Cap. LXXX. 195

ex Constan. in opposita *l. nemo. C. de acq. poss.* Ait Imp. non posse intelligi eum possessorem, qui licet possessionem corpore teneat, tamen ex interposita contestatione, & causa in iudicium deducta super Iure possessionis vacillet, & dubitet. At is certe, cum quo de proprietate agitur, non dubitat de possessione sua, scit enim possidere se, atque adeo se aduersarium actori constituens hoc animo est, ut velit rem pro sua tenere; sed vacillare incipit, & dubitare de Iure possessionis. Possessio quidem certa est, possidet enim etiam post litem contestatam is, cum quo iudicio agitur. *l. si post acceptum. ff. de rei vend. l. 2. §. ult. ff. pro Empt.* Sed incertum possidendi ius, hoc est, incertum, possit ne is, qui possidet, suae possessionis causam ostendere, quae Iuri probetur; quare nec possidere quidem intelligitur, effectu scilicet Iuris, nam si victus fuerit, nihil ei proderit ea possessio. *d. l. si post acceptum. l. mora. C. cod. de rei vend. l. nec bona. C. de praescr. lon. temp.*

Denique possessionem Iuris esse aio, quae & simul facti sit, sed non ius, nam re ipsa factum esse, quod Iuris qualitatem receperit, sic exigente hominum usu. Ex quibus omnibus sic possessionem finio, ut sit *factum*, quo rem corporalem detinemus, *plura mutuans a Iure.*

Vnicam esse possessionem. *Ad l. nemo. C. de acq. poss.* Cap. LXXXI.

- 1 *De diuisione possessionis sententia.*
- 2 *Possessio naturalis trifariam dicitur.*

N 2

3 Si.

- 3 *Sicut triplex genus possessorum est.*
- 4 *Iusta, & iniusta possessio quo differant.*
- 5 *Vna est possessio, non multiplex, & quomodo.*
- 6 *Ius Civile quid.*
- 7 *Et an differat specie a Iure natura.*

V Nicam esse voluere Placent. & Azo, quæ plures haberet qualitates, non species, ex l. 3. §. genera. ff. de acq. poss. si quid ibi Paulus de hac re probat. Ioannes glossator bipartitam fecit, naturalem scilicet, & civilem ex l. quod vulgo. ff. pro Empt. l. 1. §. deijcitur. ff. de vi, & vi ar. l. nemo. C. de acq. poss. Tripartitâ Bart.^a videlicet naturalem, civilem, & corporalem; sed naturalem addidisse se protestatus est in gratiam euidentioris doctrinæ. Quinquepartitam recentiores, vt & ipsi aliquid fecisse viderentur, naturalem, civilem, civilem simul, & naturalem, corporalem, & civilissimam.

Recepta frequentius duplex illa fuit, qua reliquæ omnes cōtinerentur, vt naturalis alia sit, alia Civilis, eāq; sequuti melioris notæ Interpretes sunt, licet non eodem explicandi modo. ⁶ Quibus adfertiens Donel.⁷ considerat, tripartitam dici naturalem possessionem in Iure nostro ad relationem civilis possessionis, sicut genus triplex possessorum est. Vno modo, vt ea sit possessio naturalis, cui insistimus corpore, vera tamen, & iusta possessio, & hoc nomine distinguatur ab ea, quæ solo animo constat. l. 1. & 3. §. Neratius. §. Nerua. l. cum heredes. in princ. ff. de acq. poss. Altero, vt possessio naturalis vera quidem possessio sit, sed iniusta, qualis est vxoris in re a Marito donata. l.

I. §.

Centuria I. Cap. LXXXI. 197

1. §. *deijcitur*. ff. de vi, &c. sic dicta, non quia teneatur solo corpore, animo vero nequaquam, sed quia, siue corpore teneatur, & animo, siue animo tantum, defenditur sola corporis detentione, & non ciuili iure, vnde, & ciuili possessioni opponitur. d. §. *deijcitur*. Tertio, vt possessio naturalis ea dicatur esse, quæ alterius nomine detinetur ex iusta aliqua causa, vt coloni, fructuarij, creditoris in pignore, & sim. l. 2. §. 1. ff. *pro har.* ad differentiam Ciuilis, quam sibi possessor, non alteri tenet. Dixi: *Sicut triplex genus possessorum est*; nam & qui possidet, aut iuste, & vere possidet, vt in primo, aut vere, sed non iuste, vt in secundo, aut nec vere, nec iuste, quia tantum detinet, vt in tertio.
- 4 Connanus, & Donel. nisi duplicem possessionis speciem non agnoscunt, naturalis scilicet & ciuilis, hoc est, iustæ, & iniustæ. Reliqua, quæ dicta sūt, negant. Sed hoc ego impatiēter audio, quod de iusta dicitur, & iniusta possessione, non enim alio differunt, quam modo, quem ciuilis ratio probarit, vel improbarit, hic autem ad substantiam non pertinet, nec specificam differentiam facit.
- 5 Quid dicendum? Placet opinio Placent. & Azon. vnicam esse possessionem, quæ tamen duas recipiat qualitates. A natura alteram, vt constet actu corporis, cui & animum accedere opus est, vt sit actus humanus, actus (inquam) hominis. Alteram a ciuili lege, quæ naturali facto plurimum addiderit, vel detraxerit. Et hoc est, quod Papin. ait in l. *possessio. in princ.* ff. de acq. poss. Et plurimum ex iure possessio mutuetur. quodcumque enim naturæ addit, minuitque ratio ciuilis, id ciuile dicitur,

N 3 &

6 & est. Sic, cum aliquid addimus, vel detrahimus iuri communi, hoc est, naturali, ius proprium, idest, civile efficiamus, ait Vlp. in l. ius Civile. ff. de iust. & iur. & quod addimus, vel detrahimus naturali facto possessoris, civile est, id enim lex facit, non natura. Vna itaque possessio est, quæ duas habeat qualitates inter se differentes specie, seu forma, non ut ipsa multiplex sit.

7 Nec mirare, in vna, eademque re duas esse qualitates, quæ specie differant inter se, nam & corpus quodlibet physicum constare solet qualitatibus inter se eo modo discrepantibus. Sed nec rursus addubites, qualitates eas, quas dico, civilis, & naturalis possessionis, differre specie inter se, nam & ius quoque naturale, & civile specificum discrimen habent, ut in eleganti distinctione Sot.^a

Possessionem constare ex naturali, & civili non quasi duplicem ex specie duplici, sed quasi vnum ex duplici qualitate, non dubitabis ex his, quæ infra latius.

^a l. 1 ff. de acq. poss.

^β Duaren. in comm. de acq. poss. Cuiac. obs. lib. 9. c. 33. Conn. lib. 3. c. 10. num. 5.

^γ Comm. lib. 5. c. 17.

^δ de iust. & iur. lib. 1. q. 5. art. 2.

Civilem, & naturalem possessionem specie non distare ob id, quod hæc corpore detinetur, illa animo. *Ad d.*

l. Nemo. Cap. LXXXII.

- 1 Naturalis possessio quæ.
- 2 Et quæ Civilis.
- 3 Plus, & minus non faciunt differre speciem.
- 4 Ratio possessionis quæ apud Constant.
- 5 Possessio solo animo retinetur.

Centuria I. Cap. LXXXII. 199

6 *In usucapione exigitur continuatio possessionis.*

7 *Possessio obligationi comparata.*

SI naturalis, & ciuilis possessio sunt duæ species differentes ob id, quod illa corpore detinetur, hæc animo, non plus constare poterit vna, eademque possessio & naturali simul, & ciuili possessione, quam possit vnum, atque
1 idem corpus homine simul, atque equo constare. Corpore apprehensam possessionē naturalis possessionis nomine appellamus, quod certū. *l. 1. in princ. ibi. naturaliter. l. 3. §. Neratius. ibi. naturalis possessio. & §. Nerua. ibi. naturalem possessionem. l. cum hæredes. in princ. ibi. naturaliter cō-*
2 *prehensa. ff. de acq. poss.* Sed & eandem, quæ naturalis est, ciuilem quoq; dicimus, si legi probetur, immo ex generali iuris regula nulla est Ciuilis possessio, quæ itidē naturalis non sit. Fatemur, solo animo retentā possessionem plus quodammodo ciuilem esse, quam, quæ & corpore simul, & animo teneatur; nam plus aliquid operari legem, dū soli animo tribuit, quod & corpori simul tribuendum esset, & sic actum supplet corporis sua fictione. *d. l. 3. §. Neratius.* protritum tamen illud est, quod totidem verbis proferri solet. *Plus, & minus non faciunt differre speciem.* Donel. ² profitetur, in iure sæpius naturalem possessionē eam dici, quæ corpore teneatur, at nullam esse legem, qua caueatur, ciuilem eam esse, quæ teneatur animo. Adumbrari id tamen ex *d. l. Nemo.* vbi Constant. *Nemo ambigit, possessionis duplicem esse rationem, aliam, quæ iure consistit, aliam, quæ corpore.* Iure, hoc est, animo, nam corpori non idonee ius opponitur, sed animus. Negat

N 4 ta-

tamen Donel. inde effici, ut duplex possessio videatur, nam *duplicem rationem* dicit Imperator, non duplicem
 4 speciem. Ratio possessionis non speciem significat, sed modum, quo possidemus, ut est in Latinorum usu. Cic. *Omnis honesta est ratio expediendæ salutis*. Adde *l. clam. in princ. ff. de acq. poss.* Nos paulo ante explicauimus, duplicem esse rationem possessionis, hoc est, duplicem qualitatem, aliam a Iure, per quam Ciuilis appellatur, aliam a corpore, & actu corporis, a qua naturalis dicatur, & huic plaudunt ea omnia, quæ in ea lege Constantinus definit.

Connan. & diuisionem hanc ciuilis, & naturalis possessionis in binam speciem, quasi ab animo, & actu corporis somnium esse dicit male affecti hominis, atque ita existimo. Ait Paul. *in d. l. 3. in princ. Et adipiscimur possessionē corpore, & animo, neque per se animo, aut per se corpore*. Et rursus *in l. quemadmodum. ff. eod. Quemadmodum* (inquit) *nulla possessio acquiri, nisi animo, & corpore potest, ita nulla amittitur, nisi utrumque in contrarium actum est*. At hæc ipsa possessio, quæ corpore, & animo acquiritur, eisdemq; & corpore, & animo dimittitur, illa est procul dubio eadem, quæ retinebatur medio tempore, & quidem solo animo, nam solo animo retineri possessionem liquet. *l. qui vniuersas. §. quod per colonū. l. clam. §. qui ad Nundinas. l. quamuis saltus. ff. de acq. poss. l. licet. C. eod. §. possidere. Instit. de Interd.*

Eandem esse non dubitabis; nam si duæ illæ possessiones specie differrent, possessio utrique, quæ animo retineretur medio tempore, possessio noua esset, & ab vtraque illa
 pos-

Centuria I. Cap. LXXXII. 201

possessione longe distans, quæ animo simul, & corpore acquireretur, dimittereturque, quod absurdum, multiq;
6 etiam momenti in re usucapionis: nosti enim, in usucapione exigi continuationem possessionis. *l. 3. ff. de Usucap. ar.* si noua possessio esset, interromperetur utique medio tempore usucapio, quod nemo dixerit. Et certe possessionē nudo animo retentam non posse ab ea separari, quæ animo simul, & corpore capta esset, satis ostendit Dioclet. *in ead. l. licet.* dum ita loquitur. *Licet possessio nudo animo acquiri non possit, tamen solo animo retineri potest.* Et ad
7 rem facit Papin. *in d. l. quamuis saltus.* Ut eodem modo (inquit) *vinculum obligationum soluitur quo quari adsclet, ita non debet ignorantia tolli possessio, quæ solo animo tenetur.* At quis dubitare possit, eandē semper esse obligationem, dū incipit, dū manet, dum resoluitur? Adde, quæ Connan.

^a *Comm. lib. 5. c. 7.*

^b *lib. 3. Comm. c. 10. n. 4.*

^c *d. n. 4.*

De eadem re, & sententia Pauli *in l. 3. §. Nerua.*
ff. de acq. poss. Cap. LXXXIII.

- 1 *Res mobiles quatenus possideantur. 4.*
- 2 *Naturalem possessionem nancisci penes Paulum quid.*
- 3 *Mobilium, atque immobilium rerū in possessione differentia.*

Paulus *in d. §. Nerua.* hæc habet de possessione rei mobilis. *Nerua filius res mobiles, excepto homine, quatenus sub custodia nostra sint, hætenus possideri, id est, quatenus, si velimus, naturalem possessionem nancisci possumus.* At, si possidemus, quomodo nanciscimur? aut, si nancisci debe-

bemus, quomodo possidemus? Ergo fiet, ut sequens naturalis possessio, quam nanciscimur, noua possessio sit, & ab ea differens, quam ante obtinebamus, hoc est, animo retinebamus.

- Sic plerique arguunt, non aduertentes, idem esse, ut in
- 2 custodia nostra res aliqua sit, &, ut naturalem eius possessionem nancisci possimus. Quid namque est illic naturalem possessionem nancisci? certe nihil aliud, quam inuenire eam rem posse, quæ in custodia nostra sit, eiusque actuale possessionem repetere pro libito etiã posse, sic enim Paulus confestim. *Nam pecus, simulatq; aberrauerit, aut vas ita exciderit, ut non inueniatur, protinus desinere a nobis possideri, licet a nullo possideatur. Dissimiliter atque si sub custodia mea sit, nec inueniatur, quia presentia eius sit, & tantum cessat interim diligens inquisitio.*
 - 3 Vide, quæ ego alibi, & quæ ibidem Cuiac. peregre, quo etiam interprete docet Paul. res mobiles eatenus possideri a nobis, quatenus sub custodia nostra sunt, in discrimen scilicet immobilium rerum, quarum possessio non sic facile excidit, ut rerum mobilium; Nam in rebus immobilibus pedem habemus, aut sedem *L. 1. l. 3. §. ex contrariis. ff. de acq. poss.* nec ita facile possunt occultari, ut ignoremus, ubi sint, quippe quæ in aperto, in propatulo semper sunt, nec nos facile latere possunt, quasi præsentibus, aut præsentium vice.
 - 4 Non sic res mobiles, in quibus nec stare dicitur, nec sederi, sed eatenus possideri, quatenus sub custodia nostra sunt, quatenus (inquam) si velimus, naturalem possessionem nancisci possumus, hoc est, inuenire, & manibus comprehendere, sic enim intel-

Centuria I. Cap. LXXXIV. 203

telliguntur verba hæc, & non de apprehensione nouæ possessionis. Propterea (ait Paul.) si pecus aberrauerit, & nescio, vbi sit, sed tamen quero, & custodiam teneo, intelligor possidere. Sin autem eo modo aberrauerit, vt neque sciam, vbi sit, neque custodire velim, statim desino possidere, licet possessionem alius non capiat. Consimiliter, si vas ita exciderit, in flumen puta, vel in profundum Maris, vt non inueniatur, amitto possessionem, licet nemo alius possessionē eius acquirat. Hæc ille.

De eadem re, & sententia Vlp. in l. clam. §. qui ad nundinas. ff. de acq. poss. Cap. LXXXIV.

- 1 Duo in solidum an possideant, aut quando. §.
- 2 Quatenus possideat, aut possidere videatur clandestinus occupator.
- 3 Clandestini, & violenti possessoris discrimen.
- 4 In possessione prima origo spectanda est. 6.

Alt Vlp Qui ad Nundinas profectus neminem reliquerit, & dum ille a Nundinis redit, aliquis occupauerit possessionem, videri eum clam possidere, Labeo scribit. Retinet ergo possessionem is, qui ad Nundinas abiit. Verum si reuertentem dominum non admisit, vi magis intelligi possidere, non clam. Hic duo possident ex Vlp. alter corpore, qui scilicet possessionem occupauit, clam enim possidere uidetur, inquit ille; alter animo, sic enim sequitur. Retinet ergo possessionem is, qui ad Nundinas abiit, quia videt. non repugnat, duos possidere in solidum inter diuersas species possessionis.

Sed

Sed dubito, fuerit ne hic sensus Vlpiani; nam duos possidere in solidum non posse, plusquam certum est. *l. 3. §. ex contrario. ff. de acq. poss.* etiam si alter solo animo possideat. *l. si id quod §. ult. ff. eod.* Adde *l. 3. §. si quis nuntiet. & l. 7. ff. eod.* Quid ergo est, quod ait Vlp. *in d. §. clam.* retinere eum possessionem, qui ad Nundinas abiit? Numquid ex eo, quod possessio occupata clam fuerit, absente, atque inscio Nundinatore, deduci hæc consequentia debuit, ut animo possessionem retineat Nundinator?

- 2 Æstimo, sequelam istam verissime deduci, qui enim clam occupavit possessionem, non potuit incipere possidere, cum si de eo nihil rescisset Nundinator, retinisset animo possessionem, ut constat *l. quamvis saltus. ff. de acq. poss.* propterea valuit consequentia hæc. *Qui occupavit possessionem absente, atque inscio Nundinatore, videtur clam possidere, ergo retinet Nundinator animo possessionem.*

Sensus autem Iurisconsulti est. Si profectus ad Nundinas neminem reliquit, vel colonum, vel inquilinum, aut fructuarium, per quem possideret, & , antequam rediret a Nundinis, occupavit alius possessionem, hoc est, rem (vide *l. interdum. ff. de Verb. sig.*) videtur occupator ille clam possidere; videtur (inquam) vere enim non possidet, sed possidere videtur, iuxta *l. naturaliter. ff. de acq. poss. l. 1. §. de iecisse. ff. de vi, & vi arm.* Et quia non possidet, sed possidere videtur is, qui sic rem occupavit, propterea Nundinator possessionem animo retinet. Quid si Nundinator, cum domum reuerteretur, sciuit, possessionem suam clam occupari, & noluit accedere, quia timore conterritus, ne repelleretur, fuit, animo tunc desijt

Nun-

Centuria I. Cap. LXXXIV. 205

Nundinator possidere, quare clandestinus possessor, qui non possidere coeperat, sed detinere, statim possessor verus factus est, & *clandestini* nomen retinuit. Quod si maluit Nundinator accedere, & vi fuerit repulsus, tunc, qui clam ingressus fuerat, non clandestinus possessor, sed violentus dicitur, quia accedere cum vellet Nundinator, semper possessionem animo retinuerat, quousque repelleretur.

- 3 Scopus denique Iurisconsulti fuit, ut clandestini, & violenti possessoris discrimen faceret in casu Nundinatoris, qui discedens neminem reliquisset, per quem possideretur
- 4 quasi vero sic loqui vellet. In possessione semper prima origo, & prima possidendi causa spectanda est, non superueniens qualitas. *d. l. clam. in princ.* Tunc, si Nundinatore absente, qui neminem reliquisset, furtive aliquis & clam ingressus possessionem fuerit, is certe non possidet, quousque animo Nundinator possessionem retinet, quia duo non possunt insolidum possidere. *d. l. quamuis saltus, &c.* Sin autem rescierit Nundinator, captam possessionem esse, aut accedere vult, ut occupantem repellat, aut non. Si recusat accedere, quia sibi timet, animo statim possidere desinit, & qui ingressus est, possidere incipit quasi clandestinus possessor, inspecta scilicet origine suae possessionis. Sin autem accedere destinat, animo tunc possessionem retinet, donec vi repellatur, & qui clam fuerat ingressus, sed possidere non potuerat quasi clandestinus, obstante ei possessione, quam animo retinebat Nundinator, possidere incipit quasi violentus possessor; suae namque possessionis origo non ab eo est, quod clam egit, sed quod vi.

Ci-

Ciuilem, & naturalem possessionem specie non distare ob id, quod illa iusta dicatur, hæc non. *Ad l. 3. §. ex contrario. & §. genera ff. de acq. poss. Cap. LXXXV.*

- 1 *Iniuste possessionis ratio quæ.*
- 2 *Modus ad substantiam non pertinet rei.*
- 3 *Summa possessionis penes Paulum quæ.*
- 4 *Possint ne duo in solidum possidere.*
- 5 *Possessor verus totum implet.*
- 6 *Genera possessionum quot, aut quæ.*

Sic tenendum credimus, licet in contrarium vrgeant insignestres Commentatores; Mouemur autem, quia

- 1 possessio iniusta non ideo iniusta dicitur, quod ex se, suiue natura iniusta sit, sed quia non iustus est modus,
- 2 quo ipsa acquiritur, modus autem ad rei substantiam non pertinet, vt modus est, sed extra eam est.

Possessio itaq; iniusta re ipsa non differt a iusta possessione, immo non iusta possessio, & vera possessio dicitur, & quia vera, etiam legitima. *l. nemo. C. de acq. poss. manutentionemque a iure habet, & interdicta possessoria. l. 1. §. de iur. ff. de vi, & vi arm. de nique nihil continet iniustum, præterquam in modo, & ratione acquisitionis, ceterum iusta est, quia vera, nam verum, et iustum conuertuntur.*

- 3 Sed & Paul. in d. l. 3 §. ex contrario. non multum referre existimat in summa possessionis, iuste ne quis possideat, an iniuste. Scio, maximos viros eo modo rem fuisse interpretatos, vt summa possessionis non aliud sit penes Paulum, quam

Centuria I. Cap. LXXXV. 207

quam genus possessionis, quasi vnum sit possessionis genus, species duę. Sed non bene, nam de genere, aut specie Paulus non disputat, sed de essetia, aut essentia veritate;
4 disputat enim aduersus Trebatium, qui docebat, posse duos insolidum possidere, alterum iuste, alterum iniuste, non autem duos iuste, vel duos iniuste, quasi vero diuersa esset substantia iustę, & iniustę possessionis, & reiecta opinione Trebatij, monet, in summa, hoc est, substantia possessionis non referre, iuste ne quis possideat, an iniuste, vtramque enim possessionem veram possessionem esse, cum non magis (inquit) eadem possessio apud duos esse possit, quam, vt tu stare videaris in eo loco,
5 in quo ego sto, vel in quo ego sedeo, tu sedere videaris, scilicet, quia possessor verus totum implet, neque alteri locum relinquit.

Sed dubitationem statim iniicit idem Paul. in d.l. 3. §. genera. *Vel etiam* (inquit) *potest diuidi possessionis genus in duas species, vt possideatur, aut bona fide, aut non bona fide.* Oppositio valeret, nisi Iuriconsultus speciei nomen extra modum dialecticum perpetuo caperet; sic enim incipit. *Genera possessionum tot sunt, quot & cause acquirendi eius, quod nostrum non sit, veluti, pro Emptore, pro donato, pro legato, pro dote, pro herede, pro noxę dedito, pro suo.* En possessionum genera sunt causę, & tituli, quibus possidemus. Deinceps sententiam mutat, & vnum quasi genus constituit, cuius tituli illi sint quasi species, quas infinitas esse dicit. *Et in summa* (inquit) *magis vnum genus est possidendi, species infinite.* Et cum dixisset, species esse infinitas, hoc est, titulos, vel causas, propterea bene
el-

else censuit, si in duo capita contraherentur; unde statim. *Vel etiam potest diuidi genus in duas species, ut possideatur, aut bona fide, aut non bona fide.* hoc est, genera omnia, causæ scilicet, & tituli possessionum infiniti ad duplicem ordinem arctari possunt, ut, vel iniusti, vel iusti sint.

Ergo retorquetur argumentum, ut verius dicamus, unicam esse possessionem, quæ pluribus causarum generibus constet.

a Conna. lib. 3. c. 10. n. 5. Donell. comm. lib. 5. c. 7. Fab. in Rational. ad l. si ut certo. §. si duobus. ff. Comm. d.

De eadem re, & lumen Vlpiano additum in l. penul.
ff. uti possid. Cap. LXXXVI.

- 1 *An in solidum possidere duo possint, alter iuste, alter iniuste.*
- 2 *Et num re ipsa, vel opinione, aut spe.*

SI duo possideant in solidum (ait Vlp.) videamus, quid sit dicendum, quod qualiter procedat, tractemus. Si qui propneret possessionem iustam, & iniustam; ego possideo ex iusta causa, tu vi, aut clam. Si a me possides, superior sum interdicto. Si vero non a me, neuter nostrum vincetur, nam, & tu possides, & ego.

Ponit Vlp. duos possidere in solidum; alterum iuste, alterum iniuste, & quærit, quis eorum superior esse debeat interdicto uti possidetis. Sic autem distinguit. Si ego iuste possideo, tu autem iniuste, vi scilicet, aut clam, aut tu possides vi clam a me, quia possessionem, quæ mea fuerat, occupasti, aut possides vi clam ab alio, quia pos-

Centuria I. Cap. LXXXVI. 209

possessionem occupasti, quæ penes alium esset. Si vi, aut clam possides a me, superior sum interdicto; Si ab alio vi, aut clam possides, tunc neuter nostrum vincit, neq; enim aduersus te excipere possum de vi, quam mihi nullam attulisti, & propterea quoad me non es iniustus possessor. Colligis, possidere posse in solidum duos, alterum iuste, alterum iniuste, cum tamen nō possint duo iuste, vel duo iniuste, hoc autem non potest ex alio esse, quam quod essentia; & specie differunt iusta, & iniusta possessio.

Sed prompta solutio est, nam duos in solidum possidere non posse, alterum iuste, alterum iniuste, quia in summa, hoc est, in substantia ipsa possessionis non refert, iuste ne, an iniuste possideat quis, dixi paulo ante ex aperta lege Pauli, quæ est l. 3. §. *ex contrario. ff. de acq. poss.* & ex alijs compluribus Iurisperitorum responsis id ipsum satis aperte liquet, de quibus passim. Qui vero in solidum possident ex Vlp. *in d. l. penul.* non ambo possident, sed ambo possidere se putant, & sic de possessione litigant, quam vterque penes se esse contendit; vide l. 1. §. *inter litigatores vers sed si inter. ff. uti poss.* Duo itaque possident contentione litis, vel opinionis Vel duo possident, quia vterque possidet saltem spe, quippe probabilis spes recuperandi hoc facit, ut quis possidere videatur. l. *si quis vi. ff. de acq. poss.* Quod itaque Vlp. ait: *Si duo possideant in solidum;* accipere eo modo debes, si duo possidere se dicāt eandē numero rem, & ignoretur, vter obtinere debeat interdicto uti possidetis. Et quod rursus. *Nā, & tu possides, & ego, & q;* est, ac si diceret; nam pares sumus possessione, quia nemo hucusque probat, se magis possidere, utp. se possidis-

O

se

se litis contestatæ tempore. §. quorum. cum not. Instit. de interd. & consim.

Non distare ciuilem, & naturalem possessionē ob id, quod nobis met possideamus, vel alijs. Cap. LXXXVII.

- 1 Naturaliter qui possidere videantur.
- 2 Colonus possidens, seu detinens interdictū non habet, et cur. 4.
- 3 Possidere aliud, aliud detinere.
- 5 Simplici detentori cur interdum interdictum detur.

1 **C**olonum possidere naturaliter, vt & eum, qui depositum suscepit, docet Vlp. in l. communi. 7. §. neq. colonis. ff. comm. diuid. quod idem de eodem colono, depositarioq; & commodatario scribit Iulian. in l. 2. §. 1 ff. pro her. Idem de fructuario traditur in l. naturaliter. ff. de acq. poss. & de creditore in pignore in l. cum & sortis. in fi. ff. de pignor. act. in l. per seruum. in princ. ff. de acq. rer. dom. & de eo, qui precario possidet in l. et habet. §. eum qui ff. de precar. l. Pomponius. §. si is qui ff. de acq. poss.

Sed contra. Eum enim qui precario detinet, non possidere, habes in l. certe. vers. is qui rogauit. ff. de Precar. prout neque creditorem in pignore. l. sciendum. §. 1 ff. qui satisf. cog. l. pignori. in princ. ff. de Vsucap. nec fructuarium. l. acquiruntur. in fi. ff. de acq. rer. dom. l. male igitur. C. de præscr. 30. ann. §. idem placet. Instit. per quas pers. nob. acq. nec colonum. l. non solum. ff. de Vsucap. §. 1. l. 1. §. de i. citur. ff. de vi, & vi arm. Quin & minus iuris colonus habet, quam reliqui, illi enim interdictum habent, quo se muniant, & tueantur, vtp. fructuarius. l. 3. §. unde vi. cum. §. seq. & §. ult.

Centuria I. Cap. LXXXVII. 211

ult. ff. de vi, & vi arm. precario detinens contra omnes, præterquam aduersus concedentē. l. qui precario. ff. de precar. l. 1. § ult. ff. uti possid. & fortasse creditor in pignore, uti

2 *ex Accurs. docet Cuiac. Colonius autem interdictum non habet. d. l. 1. §. deijciatur. At cur ita? An non iste quoque naturaliter possidet?*

3 *Rem sic dirime. Qui non sibi possidet, sed alteri, is neque naturaliter possidet, neque civiliter, sed leniore verbo rem detinet, nec possidere dicitur, nisi abusiue; tales sunt colonus, usufructuarius, creditor in pignore, & is, qui precario rogauit, atque ita, & non aliter conciliabis iura, quæ de his contrariari videtur inuicem; vide Cuiac. Cum itaque abusiua, & impropria possessio eorum sit, errant, qui naturalem possessionem, quam isti habere dicuntur, distare docent per eum modum a Civili, quod naturalem habens alteri possidet, civilem vero habens possidet sibi, nam illa naturalis dicitur quidem possessio, sed non est. Miraris, eos, qui non possident, sed, uti diximus, tantum detinent, habere interdictum? Sed obserua, quia colonus interdictum non habet, & tamen possidere dicitur naturaliter. Ergo stare non potest sequela hæc. *Interdictum habet, ergo possidet.* Credo equidem, datum fuisse interdictum usufructuario, creditori, & precarium habenti, quod eorum intersit non deijci, & sic benignitate Iuris. Coloni autem nihil interest, quia, si deijciatur, mercedem non soluit; quod si interesset coloni, interdictum ei quoque dari oportuisset. *arg. l. is, qui in puteum. §. Aristo. ff. quod vi, aut clam;* quod not. non. n. pauca in Iure sunt, in quibus ob rerum utilitatem immutata causa possessionis est, maximeque in pignore.*

De eo, qui precario possidet. *Ad l. & habet. §. eū qui. et l. certe. vers. is qui rogauit. ff. de precar. Cap. LXXXVIII.*

- 1 Qui precario possidet fructuario, colono, & inquilino similis.
- 2 Et quando possideat, vel minus. §.
- 3 Natura precarij quæ.
- 4 Deiectus a possessione an, & quo pacto videatur possidere.
- 6 Qualis qualis possessio.
- 7 Duo insolidum quādo possidere intelligantur.

Pompon. in d. §. eū qui. Eum (inquit) qui precario rogauerit, ut sibi possidere liceat, nancisci possessionē non est dubium. An is quoq; possideat, qui rogatus sit, dubitatum est. Placet autē, penes utrumq; esse eum hominē, qui precario datus esset, penes eū qui rogasset, quia possiderat corpore, penes dominū, quia non discesserit animo a possessione.

Sed contradicit (nec minus aperte) Vlp. in d. vers. is qui rogauit. h. v. Is, qui rogauit, ut precario in fundo moraretur, non possidet, sed possessio apud eū, qui concessit, remanet. Nam & fructuarius, & colonus, & inquilinus sunt in prædio, & tamē nō possident. Sic nō plus in rogante est, quam in fructuario, colono, & inquilino, & non plus, quam illi, possidere videtur. Quid ergo est?

- 2 Animaduerti cum Accurs. & alijs, diuersam esse questionem Pomponij, & Vlpiani. Nam Pompon. in d. §. cum qui. de eo loquitur, qui expressim rogauit, ut sibi possidere liceret, quo casu transfertur possessio quasi ex conuentione. arg. l. interesse. ff. de acq. poss. l. licet §. rei. ff. de pos. atq; ita accipio, quod legitur in l. Pompon. §. si is qui. ff. de acq. poss.

Centuria I. Cap. LXXVIII. 213

poss. ibi, si tamen receperit possessionem rupto precario, &c.

At Vlp. in d. l. certe. de eo disputat, qui rogavit, non ut precario possideret, sed ut precario moraretur, qua habita quaestione statuitur, non plus in hoc homine esse, quam in fructuario sit, colono, vel inquilino, nam hi quoque morantur in fundo, & tamen non possident. Atque ita verissime conciliata res est, quicquid voluerit Gen. post Connan.

Sed hucusque officit resolutio Pomponij. Nam qui precario rogavit, sibi ut liceat possidere, is una cum eo, quem rogat, in solidum rem possidet, ut ibi. *Placet autem, penes utrumque esse cum hominem, qui precario datus esset, penes eum, qui rogasset, quia possederat corpore, penes dominum, quia non discederet animo a possessione.* At non posse alium possidere corpore, alium animo, dixi sup.

Est, qui respondeat, id, quod dicitur, *non discedere rogatum a possessione sua*, eo sensu accipiendum esse, ut sit in eius potestate, quandoque velit, recipere possessionem, esse enim precarium eius naturæ, ut cum dominus velit, reuocare possessionem possit. l. 2. ff. de precar. Huic simile illud esse, quod de eo dicitur, qui vi deiectus a possessione est, non enim possidere hunc quidem, verum tamen dici possidere, quia interdictum habet, quo statim recuperare possessionem valeat. l. si quis vi. ff. de acq. poss.

Ego possidere eum censeo, qui precario rogat, & quidem quasi ex pactione, ut dicebam; non tamen eo modo possidere, ut omnino iusta, hoc est, integra possessio eius sit; nam, si integra esset, non posset penes alium corpore esse, penes alium animo, cum verus possessor totum occupet,

O 3 seu

- seu corpore, seu animo possideat, vt sæpius dictum. Possidet ergo qui precario rogat, sed quoad quid, vel (vt Vlp. loquitur in *l. is qui in puteum*. §. *Aristo*. ff. *quod vi. aut clam*) qualiter qualiter; non enim per omnia possidet, sed in possessione est, vt ibi dicitur. Sic qualis qualis possessio dicitur esse hæreditatis. *l. gerit*. ff. *de acq. hæ.* possidet enim quoad quid, vt ibi, & vsucapit etiam iure singulari. *l. iusto*. §. *nondum*. ff. *de Usucap.* Nec tibi noua videri poterit possessio ista partialis ad aliquid. Vide sup.^a
- 7 Denique nihil obstat, ne in solidum cum alio possidere is possit, qui non iustam possessionem habet, hoc est, non integram, aut perfectam; siq; hoc voluit Connan. ^a repelendus non est.

^a Quos refert Nicol. Gen. in Conciliat.

^a vt per Gl. Cuman. & alios.

^a lib. 3. Comm. c. 10.

^a cap. 79.

^a d. cap. 10.

De vulgari discrimine obreptionis, & subreptionis quedam.

Ad l. 1. C. si Nupt. ex rescrip. pet. cap. super literis.

de Rescrip. Cap. LXXXIX.

1 Obrepere Iurisconsultis quid.

2 Et vnde dictam.

3 Et quid subrepere.

AN obreptio a subreptione differat, controuersum est post Cardin.^a & Innoc.^a de hac re non valde consentientes. Confunduntur mehercule hæ voces in *d. l. 1.* nec iuuat euasio, seu Beroum legas, & seu Petrum Gregor.^a qui ingeniose mistum quoddam facit obreptionis, & sub-

Centuria I. Cap. LXXIX. 215

subreptionis in eo, qui malitiose id, quod verum est, celat occasione mentiendi, ut velit videri, se verum dixisse.

In usu Grammaticorum discrimen non habeo, quod satis probem. Iurisconsultis plerumque obrepere is dicitur, qui veritatem celat. *l. si quis obrepserit. ff. ad l. Cornel. de fals. cum Brisson. l. si fideiusor. 29. §. 2. ff. Manda. l. 1. §. 1. ff. si quis a paren fuer. manum. l. sed si hac lege. §. patronum. ff. de in ius voc. l. 3. §. puberi. ff. de carbon. edi.* Vulgatus est error Accursij in *d. l. si quis obrepserit.* Ait Modestinus. *Si quis obrepserit Praefidi Provinciae tam per acta, quam per libelli interpretationem, nihil agit.* Obrepserit (inquit Accurs.) idest, tantum persuasit Praefidi, quod habuit sententiam pro se. Sed non bene; nam obrepere idem Modestino fuit, ac latenter progredi dissimulata veritate, ut plene Budæ sic enim deinceps ait Modestinus. *Si libello dato aduersarius tuus veritatem in precibus ab eo datis non adiecit, subscriptione uti non potest.* Inde vero Accursium deceptum æstimat Budæ. quod crediderit, verbum obrepserit ab obripio esse, sicut existimatione pari tradidit Nicol. Perot. obreptitias, & subreptitias preces ab obripiendo, subripiendoque dictas esse.

3 Subreptionis, & obreptionis discrimen nullum esse penes Grammaticos, certo habeo, nam & subrepere latenter repere est. Hinc subreptitius amor in Plaut. Penes iuris interpretes inualuit Innoc. eo scilicet sensu, ut, qui verum supprimit, obrepere dicatur, subrepere autem qui, falsum exprimit. De comm. Menoch. & quam recepit bene eruditus Fab. Sed gratis isti, nam unde id probent, neque referunt, neque habent fortasse, & quod legitur in *d. l. 1. C. si nup. ex rescr.*

O 4 per.

pet. magis contrarium est.

Itaque commentitiam hanc differentiam, quamvis communem, libentius refutarim cum Menoch. alijsq; ab eo relatis, & tam subrepere eum dixerim, quam obrepere, qui Principem adierit fallaciter, seu veritatem minime adiecerit, seu falsum aliquod sibi confinxerit, quo rescriptum extorqueret,

a. cap. super literis. de rescrip.

B. cap. cum dilecta. eod.

γ. d. c. super literis. n. 2.

δ. Enarr. ad tit. de rescript. lib. 1. c. 49. n. 1.

ε. comm. verb. iur.

ζ. de Arbitr. casu. 201. n. 2.

η. d. l. sed si hac lege. §. patronum. ff. de in ius voc.

Anteneatur ordinarius Iudex sententiam exequi illius, qui delegatus a Principe fuerit, vel Pontifice. *Ad c. pastoralis. §. quia vero. & c. significasti. de off. deleg.*

Cap. XC.

- 1 Ordinarius sententiam delegati exequitur, licet iniustam.
- 2 Et quando exequi delegatus sententiam suam possit.

Questionem ex instituto dirimit Innoc. 3. Pont. in d. c. quia vero. Respondemus (inquit) quod cum Ordinarius teneatur obsequi delegato, & si sciat sententiam illius iniustā, exequi nihilominus tenetur eandem, nisi apud eum efficere possit, ut ab hoc onere ipsum absoluat. Sic iniustam quoque exequi iubetur, quod plus est, & si vllibi oportuerit, nihil tamen violentum agere aduersus delegatum debet, sed apud ipsum precibus instare, ut differat. *c. si quando. eod.*

- 2 Contrarium videri potuit, quod legitur in d. c. significasti. h. v. Consultationi tuæ taliter respondemus, quod si Iudex

Or

Centuria I. Cap. XC. 217

*Ordinarius ad mandatum Iudicis delegati a nobis, aut non vult, aut non potest (alijs resistentibus) sententiam ab eo la-
tam effectui mancipare, delegatus Iudex eam auctoritate no-
stra sibi commissam potest executioni mandare, & si qui sibi
restituerint, eos sententia Ecclesiastica coercere. Quid est,
quod ait Pont. aut non vult, aut non potest?*

At mehercule non eam sententiam id habet, vt nolle
possit, cum obsequi teneatur. *d. §. quia vero.* sed, vt nolēs,
vt (inquam) per iniuriam nolens pati debeat exequi de-
legatum. Et id quidem expeditius, non enim adeo viri-
bus pollet delegatus Iudex, vt non violentum aliquod ex-
pectare ab Ordinario possit. *d. c. si quando.* Vt itaque a se
ipso ageret, permittendum ei fuit; atque ita statuere de
hac re debere eos, qui celebrem eam quæstionem ex or-
di ne controuertunt, *fit ne maior delegatus Principis Or-
dinario Iudice,* dicebam alibi & simul de quæstione
latius.

Nunc mihi ipsi non satisfacio, ne dicam Romano Pon-
tifici; cur enim ita loqui debuerit; *Aut non vult, aut non
potest?* cur (inquam) non, vt alibi, ita & hic planius fece-
rit Ordinarij Iudicis obsequium?

Quantum de hac re conijcio, est hoc. Mandauerat dele-
gatus Pontificis Ordinario, nec palam recusabat Ordina-
rius sententiam exequi, sed aiebat, se ab alijs impediri.
Sic compelli Ordinarius remedio aliquo non poterat, &
dubium simul erat, an obtentui sumerentur impedimen-
ta illa, quæ Ordinarius allegaret, dubium (inquam) an
nollet Ordinarius, an non posset. Hic ergo nouum a
Pontifice remedium, vt a se ipso delegatus exequatur, &

si

si quos videat resistentes, eos coerceat. Percipis (quod hucusq; satis animaduersum non est) si Ordinarius aperte nolit, compelli eum; Sin dubitetur, velit ne, an nolit, si prættextu forte aliquo parere detrectet, si impotentem se faciat, tunc exequi delegatum posse. Hoc itaque discrimine agi rem oportere.

^a Sac. Iur. contr. dissert. 2. c. 6. & 7.

^b Ad Rub. de off. deleg. & Rub. ff. de off. eius. &c.

An præsentatio Clerici fructus sit iuris patronatus. *Ad cap. consultationibus. de Iure patr. Cap. XCI.*

- 1 Clericus bona fide possidentis præsentatus non remouetur, postquam institutus est.
- 2 Fructus bona fide consumptus non restituitur.
- 3 An præsentatio Clerici sit fructus, vel actus. 6.
- 4 Ius patronatus quid.
- 5 Definitio inter morales perfecta quæ.
- 7 Ususfructus quid.
- 8 Iuris patronatus veri fructus.

SI quem præsentauerit bonæ fidei possessor Clericum, & institutus Clericus fuerit, remouendum non esse eum, qui ita fuerit institutus, statuit Alex. 3. in c. consultationibus de Iure patr. Et bene (inquiunt Canonistæ omnes vno ore) nam præsentatio Clerici iuris patronatus fructus est; vt autem alterius cuiusque rei fructus bonæ fidei possessor lucrifacit, non dominus. §. si quis a non domino. Instit. de rer. diu. ita & istius Iuris. Et vt generaliter possessor fructus bona fide consumptos restituere nõ compellitur, vt not.

ad

Centuria I. Cap. XCI. 219

ad d. §. *si quis a non domino. c. grauis. de restit. spol.* ita, qui ius patronatus bona fide possidet, sic fructum suum recolligit, & consumit, vt nec reddere teneatur, nec perinde pati, vt facta nominatio, seu oblatio melioris iuris obtentu reuocetur.

Sed statim addubitant, qualis nam fructus presentatio sit, naturalis ne, an industrialis.

- 3 Dubitaueram ego, & forte rationabilius, ^a an presentatio vice fructus esse videatur. Placuit nouitas; nunc planius rem doceo.
- 4 D. Tho. ^e ius patronatus eo modo finiebat, vt sit *poteestas presentandi Clericum ad beneficium Ecclesiasticum*. Laudabam contram Lambertinum, nam inter Morales perfecta illa definitio est, quæ per actus proprios traditur, &
- 5 obiecta, presentatio vero actus est proprius, & obiectum proprium beneficium est. At, quæ obsecro fieri potest, vt
- 6 fructus presentatio sit, si vere actus est, qui omnem omnino fructum antecedit?
- 7 Sic olim. Nunc addo exemplum insigne. Vsufructus eo modo definitur, vt sit *ius vtendi fruendi salua rerum substantia*; sic denuo per actum, & obiecta. Actus fruitio ipsa est, obiecta res, quæ usu non consumuntur; qualis in patronatus iure presentatio, talis in usufructus iure, fruitio est. Dicet ne quis, fruitioem esse fructum iuris istius? At, si fruitio actus est, non fructus, in eadem utriusque causa presentatio erit.

Iuris patronatus quasi fructus erunt, meritum ab Ecclesia, meritum a Deo, acceptatio de oblato Clerico, honor, alimentaq; & alia, quæ patrono debentur ex sacrorum Canonū indulgentia.

^a Sac.

a Sac. Iur. con'r d ffert. 9. c. 8. n. 9.
4 dist. 27. q. 3. art. 2.

Quali consensu perfici Matrimonium dicatur. *Adl.*
Nuptias. ff. de Reg. Iur. Cap. XCII.

- 1 *Matrimonium quid.*
- 2 *Matrimonium facere dicuntur duo; & quæ.*
- 3 *Consensus nomine in Matrimonio quid veniat.*
- 4 *Consortium quid.*
- 5 *Vxor in locum sui heredis, &c.*
- 6 *Separandi coniugij formula.*

Matrimonium nunc facere coniunctio dicitur, nūc
 1 consensus. Est enim matrimonium *viri, & mu-*
lieris coniunctio indiuiduam vitæ consuetudinem continens.
§. 1. Instit. de pat. pot. cap. illud. in fl. de præsumpt. Sic matri-
 monium coniunctione perficitur. Nuptias itidem non
 concubitus, sed consensus facit. *d. l. nuptias.* Cōsensus ita-
 2 que, & coniunctio Matrimonium faciunt. Numquid
 non vnum hic sunt consensus, & coniunctio? nam & id,
 quod contractū facit, & id, quod ex contractu est, con-
 sensus nomine appellatur *a.*
 3 Sed, & quid veniat consensus nomine, non aliunde cō-
 iji melius potest, quam ex Vlp. in *l. cum fuerit. ff. de con-*
dit. & dem. h. v. Cum fuerit sub conditione legatum (si in
familia nupsisset) videtur impleta conditio statim, atque du-
 cta est vxor, quamvis nondum in cubiculum Mariti vene-
 rit, nuptias enim (nota) non concubitus, sed consensus facit.
 Ergo consensus nihil aliud Vlpiano fuit, quam coniun-
 ctio, hoc est, totius vitæ consociatio, quæ tunc fieri inci-
 pic

piebat, cum deducta erat mulier in domum viri.

Non potuit itaque aptius matrimonium definiri, quam, ut *coniunctio* esset *individuam vitæ consuetudinem continēs*, si vitam intelligis, hoc est, viuendi genus, morumque institutionem, nam ut primum ducta mulier esset, quod fiebat nuptiali die, inde oriebatur individua vitæ consuetudo, hoc est, communio omnium bonorum, & fortunarum, quam *consortij* nomine vocavit Modestinus. *in l. 1. ff. de Ritu Nupt.* Hinc enim in sui hæredis locum venisse sponsa dicebatur ex Gell. Hinc, si sperandum matrimonium erat, verba illa *interponebantur. Tuas res tibi habeto, &c. l. 2. ff. de Divort.*

a. Dixi Sac. Iu. contr. dissert. 10. c. 6. n. 12.
b. lib. 18. c. 6.

De vera, & propria probatione scribentium placita, quæ rejciuntur. *Ad. c. forus. de Verb. sig. Cap. XCIII.*

- 1 Probatio an, & quibus differat ab argumento. 3. 4. 5.
- 2 Præsumptio an vere, & proprie probatio.
- 4 Probatio quid.
- 5 Argumentum quid.
- 6 Præsumptio iuris probatio est.
- 7 Item hominis.
- 8 Testium inductio quandoque inutilis.

Propriam, & veram probationem eam esse, quæ testibus, & fide tabularum constet, docuit Isid. *in cap. forus. de Verb. sig.* nam, si quæ probatio reperiat, quæ sola investigatione consistat, *argumentum* appellari voluit,

non

non probationem, qualis præsumptio, & coniectura quælibet.

- 2 An itaque præsumptio proprie, & vere probatio non est? Negant aliqui esse, nam, aut præsumptio est iuris, & hæc (inquiunt) non probatio dicitur, sed argumentum, quod non tam probet, quam ab onere probandi releuet agentem; vide Alciat. ^a Aut præsumptio est hominis, & hæc non tam recipitur a Iure, quam Iudicis arbitrio commendatur quasi insufficiens probatio.
- 3 Sed inania hæc sunt, & doctis hominibus indigna; namque argumentorum nomine omnes, quotquot illæ sunt probationum species continentur, sic enim definitur probatio communi omnium voto, ut sit *rei dubiæ per argumenta ostensio*; per argumenta, hoc est, per legitimos quosque probationum modos. In acceptione autem Isidori argumentum a probatione distat, quia penes eum in pressissima, ac religiosissima quadam significatione capitur argumenti nomen, ut illud sit, *quod sola inuestigatione inuenit veritatem, quasi argute inuentum*. Itaque ad rem Quintil. & argumentum definit, ut sit *ratio probationem præstans, qua colligitur aliud per aliud, et, quod est dubium, per id, quod non est dubium, confirmat*. Argumentum denique Isidor. probartificiali probatione vsurpat, generale vero nomen probationis inartificiali relinquit, quæ tabulis constat, & testibus, & a reo, causaque ipsa defertur authore Tull.,
- 6 Nec stare id potest, quod dicebatur, præsumptionem Juris plus leuamen ab onere probandi esse, quam probationem; Immo enim præsumptio ista est quasi conclusio quædam ex facto aliquo proueniens, quod quidem factū ple-

plene probari oportet ab eo, qui dicit, ut præsumptio releuare probantem possit. Exempla habes in *l. licet Imp. ff. de leg. primo. l. filium. ff. de his, qui sui, vel al. Iur l. nō omnes §. a barbaris. ff. de re milit. l. optimam. C. de contrah. stipul. c. 1. de frig. & malef.* Et præterea non semper valet sequela hæc. *Releuat ab onere probandi, ergo non est probatio*, quando enim quis ab onere probandi leuatur per id, quod ipsum quoque probatio est, tunc simul & probat, & releuatur.

7 Minus vrget, quod de hominis præsumptione dicebatur; cur enim propria, & vera probatio non sit, si deuenire eo potest religione iudicantis, ut plena, & sufficiens sit? *Adde c. afferte. de præsump. c. de hoc. de Simon. l. ult. C. de probat l. 1. C. ad l. Cornel. de Sicar. l. non aliter. ff. de leg. 3.* Fac. vero, inualidam semper esse, atque imperfectam, adhuc tamen vera erit species probationis, nam mehercule maior, & minor perfectio essentiam rei non variat, nec speciem mutat, aut rationem modi. Dixerit ne quis, Equum, aut leonem species esse animalis minus proprias, quam homo sit, quod illi imperfectiores, hic autem perfectior videatur? Nec enim bene sequitur. *Præsumptio hominis non plene probat, ergo non est proprie probatio*, quia antecedens respicit effectum, consequens autem essentiam, aut rationem modi, modus autem, ut modus est, eandem, quam ceteri, perfectionem habet.

8 Interdum quoque testium inductio inutilis est, si exceptionem habeant, qua repellantur, & tamen nemo dixerit, eam testium probationem vere, & proprie probationem non esse, quatenus probatio est, adeoque inspecta

cf-

essentia, & ratione modi, non effectu, aut plenitudine probationis.

^a de præsumpt. par. 3. n. 2.

^b lib. 5. cap. 10.

^c 2. de Orat.

^d Vide, quæ plenissime de omnibus Sac. Iur. contr. dissert. 4. §. 4. 5. 6. & seq.

De eadem re. Ad l. 1. ff. si tab. test. null. ext. Cap. XCV.

1 Non probatur hæres, qui non scripto, sed coniectura talis est, et cur.

2 Aliud proferri nomen hæredis, aliud probari.

3 Præsumpta testatoris voluntas manifesta dicitur.

PAul. in d. l. 1. Hæredi (inquit) cuius nomen inconsulto ita deletum est, ut penitus legi non possit, dari bonorum possessio minime potest, quia ex coniectura, non proprie scriptus videretur. Coniectura, hoc est, præsumptione, ut Glosator explicat, præsumitur enim non scriptus, cum legi non possit, ait ille: quod itaque ex præsumptione dicitur, id simul improprie dicitur.

x Æstimo, ut alibi quoque, ^a diuersam esse Pauli sententiâ: non enim eo pertinet decisio, ut non proprie probetur hæres qui præsumi hæres ex coniectura potest, sed, ut non proprie, nõ formaliter (inquã) scriptus dicatur, cuius nomen ita deletum sit, ut prorsus legi non possit, idque rationem habet maximam, nam (inquit Cuiac.) scriptus dicitur quis ex scriptura literarum, non ex coniecturis. At (sic enim obijcies) ex mente testatoris, alioque modo conijci potuerat, hunc vere hæredem esse: cur itaque reiicienda fuit probatio huiusmodi ex cōiectura, vel præsumptione, quæ pro hærede facere posset?

Re-

Respondi, non sufficere præsumptionem, quia nominatim Prætor scripturam requirit, nec nisi scripto hæredi bonorum possessionem decernit. Non itaque ex eo fieri, quia præsumptio non sit vera, & propria probatio, sed quia non sufficit, cum nec formam supplere potis sit. Fortuna autem eo pertinet, ut extent tabulæ, unde & statim subiungit Paul. *Quamvis, si post prolata tabulas deletum sit testamentum, bonorum possessio competat. Nam & si mortis tempore tabule fuerint, licet postea interierint, competet bonorum possessio, quia verum fuerit, tabulas extare.* Ergo interpretatur Paul. non extare tabulas, cum deletum nomen est, non enim prolata dici possunt, si scriptum hæredis nomen prolatum non est. Ecquis vero nesciat, aliud esse proferri nomen hæredis, aliud probari? Cum tamen præsumptam ab homine, seu Iudice testatoris voluntatem adeo probatam videri, ut & manifesta dici possit, habeamus ex Marcel. in l. non aliter. ff. de leg. 3. *Non aliter (inquit) a significatione verborum recedi oportet, quam cum manifestum est, aliud sensisse testatorem.*

a Sac. Ian. onir. d. ff. rt. 4 c. 5.

Rescriptum Principis in his dumtaxat negocijs legem facere, pro quibus fuerit promulgatum. *Ad l. metum. 9. §. sed quod Prætor. ff. quod met. cau. Cap. XC V.*

- 1 *Signa legis generalis.*
- 2 *Rescriptum iuris corpore receptum generalis lex est.*
- 3 *Rescripti quæ olim vis.*
- 4 *Rescripta mutari solita.*
- 5 *Contractus Principis vim habet legis, & quomodo.*

P

Sic

Sic profecto hodie; fuitque id in tantum Principibus curæ, ut, si usquā generalis definitionis vicem obtinere rescriptum debeat, signis probari velint magistrali lege constitutis. *l. 3. C. de ll.* Olim forte rescripta Principū latitudinē legis habuere, sic enim Paul. in *l. penul. §. ult. ff. de Iur. et fa. ignor. Et licet de Municipibus agatur in Epistola, et rescripto illo, tamen in qualibet persona idē observabitur.* Sed illic erat signum legis generalis, hoc est, initium constitutionis generale, quod nec personæ restringeretur, nec causæ. Plus negocij habet, quod Vlp. scribit in *d. §. sed quod Prætor.* Sed (inquit) ex facto scio, cum Campani metu cuidā illato extorsissent cautionem pollicitationis, rescriptum esse ab Imperatore nostro, posse eum a Pratore in integrum restitutionem postulare, & Pratorem, me assidente, interlocutum esse ut siue actione vellet aduersus Campanos experiri, esse propositam, siue exceptione aduersus petentes, non decesse exceptionem. Ex qua constitutione colligitur, ut siue perfecta, siue imperfecta res sit, & actio, & exceptio detur. Ergo & rescriptum generalis constitutionis nomine appellatur, & quasi lex ubique obtinens ab Vlpiano recipitur. Forte credas, sub Seuero, cui paruit Vlp. eam vim rescripta Principum habuisse, ut omnes obligarent, quam primi temperarint Theod. & Valent. in *d. l. 2. & 3.* qui multo tempore fuere post Severum.

Accurs. a responderat, valuisse rescriptum Severi quasi legē, quia receptum erat iuris corpore. Sed recedit deinceps, agnoscens, eam responsionem stare non posse, & alio modo rem componit; sed ipse viderit.

3 Si credimus, ut par est, nullo tempore rescripta Principum

te-

tenuisse legum vices, respondebimus, fieri olim consue-
uisse, vt, si in causa aliqua rescripsissent Diui Principes, re-
liqui Magistratus, qui postmodū iudicaturi erāt, rescriptū
illud in similibus negocijs sequerētur, & quasi legis loco
haberent, licet lex non esset: mirū itaq; videri non posse, si
quod ita rescribitur, *cōstitutionis* nomine appelletur. Legis
itaq; loco fuisse apud Magistratus dico, licet lex non esset,
4 nam & ipsi Principes, qui rescribebant, non semel, quod
rescripserāt, immutabāt: vide *l. Diui fratres. ff. de Iure patr.*
Vel forte *constitutio* eo loci dicitur penes Vlp. ius quoddā
constitutum, hoc est, stabilitum duplici modo, videl. re-
scripto Principis, & interlocutione Prætoris, assidue etiam
Vlpiano. Non itaque constitutio quasi lex.

Existimo, in rescriptis Principum nihil fuisse per iuniores
leges immutatum, sed omni tempore paris fuisse authori-
tatis. Nec contradicit Vlp. in *l. 1. ff. de const. Princ.* nam
hæc alibi > discussa satis.

At (inquires) donationes quoque Principum vim hodie
habent legis generalis. *l. donationes. 26. C. de donat. int. vir.*
& *ux.* Quanto magis eorundem rescripta?

5 Acute quidem; sed cum audis, contractum principis ha-
bere momentum legis, nihil aliud eo loquendi modo si-
gnificatum puta, quam, vt, quod Princeps facit in rebus,
& personis suis, iustum sit, & validum, quia Iuri commu-
ni putatur derogasse eatenus, quatenus fecit. Sicut enim
Iuri communi potest Princeps derogare contraria lege,
ita & pacto, & facto ipso, quod tamen extra res, & perso-
nas suas nō dilatatur. Ergo cōtractus Principis dicitur lex,
quia legi derogat in re, & persona Principis. Vide Conā.

^a *In d. l. 3. in gl. ult.*^b *In d. §. sed quod Prator. ver. colligitur.*^γ *sup c. 48.*^δ *Comm. lib. 1. c. 16. n. 8.*

Cur testamento Curator non detur. *Ad princ. Instit. de Curat. Cap. XCVI.*

- 1 *Tutela, & cura publicum munus est.*
- 2 *Curator testamento datus confirmandus est decreto.*
- 3 *Priuegium non extenditur.*
- 4 *Nisi a Principe concedente.*

1 **C**uratorem dari testamento posse, negat Tribun. & bene; nos, quæ sit huius rei causa, videamus. Tutelam, & curam placuit publicum munus esse §. 1. *Instit. de excus. tut. vel. curat.* Publicum munus a publico esse debet, non a testamento priuati hominis. Hinc, si Curator testamento datus fuerit, nihil agit, nisi confirmetur decreto Magistratus, *ut d. princ.*

At cur (inquires) testamento tutor dari potest? §. 3. *Instit. de Tutel.* Resp. hoc esse, quia permissum, sic enim loquitur Tribun. *Permissum est itaque parentibus, &c.* Est itaque parentibus quasi priuilegio datum; extendi autem priuilegium non debuit, etiam similitudine rationis. *l. si vero §. de viro. ff. sol. matr. l. si pupillorū. §. si. Prator ff. de reb. cor. l. quod vero ff. de l. c. ult. de preb. Clem. 1. de Censib. a* Nec valet, si specialitatem Iuris Ciuilis ad alios casus ex similitudine æquitatis dilatarit Rom. Pont. *in c. cū dilecta. de confirm. ut. vel inut.* nā qui priuilegiū indulgere potest Princeps, aut Prelatus, is & producere ad aliud potest, quod dū facit, e nouo facit, & quasi nouū quid largitur. At posse hoc idem agi a subdito, a Iurisperito, ratio non patitur.

Ca-

Centuria I. Cap. XCVI. 229

Caueant, qui sine lege sæpius, & indiscretis quibusdam modis causam fisci, libertatis, dotis, & si quæ aliæ sunt, pares facere in priuilegijs solent, & in priuilegijs piarum causarum laxare habenas; sæpe enim fit, vt, dum æqui, & pij videri volunt, coloratæ cuiusdam iniustitiæ scopulis se se impingant, & adnumerari ijs velint, quibus non est intellectus.

a Bal. in c. inter cetera. n. 9. de Rescript. Bero. in c. 1. n. 71. de probat. Barbo. in l. si constanter. n. 73. ff. sol. Matr. Ma. hesil. de interpr. extens. n. 80. de comm. Suar. de ll. lib. 8. cap. 28. n. 11. Salas de ll. dispuc. 17. sect. 8. n. 48.

Eum, qui libertus non sit, operas nec spondere posse, nec iurare. *Ad l. si quis pro eo. ff. de fideiuss. Cap. XCVII.*

- 1 *Filius patri debere operas non potest.*
- 2 *Ius libertatis infringi non debet obtentu operarum.*
- 3 *Libertina conditio imago est seruitutis.*
- 4 *Operæ officiales, & artificiales quæ.*
- 5 *Seruus an operas iurare possit, cum liber erit. 8.*
- 6 *Seruus de his, quæ in seruitute promisit, post manumissionem non tenetur.*
- 7 *Nisi promiserit in causam libertatis consequenda.*

Si quis pro eo (inquit Paul.) qui libertus non esset, & operas præstaturum se iurasset, fideiussor erit, non tenebitur; quasi vero obligatio nulla in ea specie sit, cui hærrere possit fideiussio; adeoq; nec filius patri promittere operas iurato potest. *l. penul. ff. si a paren. quis manum. iun l. nullum. ff. de obseq. paren. & patr. præst.* nam, vt iurisiurandi obligatio contrahatur, liberum esse oportet, qui iuret, & libertatis causa

- 1 *iurare. l. ut iurisiurandi. ff. de oper. libert. Causam esse æsti-*
- 2 *iurare. l. ut iurisiurandi. ff. de oper. libert. Causam esse æsti-*

P 3 mat

mat Coras. *a* ne ius libertatis infringatur obtentu operarum. *l. Titio centum. §. Titio centum. ff. de condit. & dem.* Et certe libertina conditio imago est Seruitutis, cum ingenuum constet plus aliquāto liberum videri, quam liberinus sit. *§. ult. Instit. de In. pers.*

- 4 Intelliges, in operis officialibus valere, quod dicitur, nam & per antonomasiam veniunt tales. *to. tit. de oper. libert.* & maiorem præferunt seruitutis imaginem. Officiales itaque non nisi a liberto promitti possunt, aut iurari, artificiales vero a quolibet. *l. operæ. 9. ff. eod. tit.* Sunt vero officiales, quæ puri obsequij, officijue sunt, & personale commodum faciunt Domino, vt adesse, comitari, sono, saltatione, musice oblectare, &c. Artificiales vero, seu fabriles, quæ ad opus pertinent, quales a sutoribus, fabris, pictoribus, pistoribus, &c. Vide Coras.

- 5 Sed mirum videtur, neq; eum quidem, qui seruus sit, operas iurare posse, cum liber erit. *l. seruum testamento. ff. de manum. test.* nam id permittitur dumtaxat, vt iuret Domino seruus, se, cum liber erit, promissurum patrono operas, aut iuraturum. *l. ult. ff. de lib. cau. cum Acurzio* At cur ita? non enim sic infringit seruus libertatem (quam non habet) sed nanciscitur, liberque fit.

Æstimat Coras. eam fuisse rei sic statuendæ causam, quia præmendæ, onerandæ, & plerumque deludendæ futuræ libertatis gratia dominus ita stipulatus censetur ab eo, qui adhuc sub eius existet potestate. *l. is qui onerandæ. ff. de oper. libert. l. 1. §. quæ onerandæ. ff. quar rer. act. nō det.* nihil enim non facturum, promissurum, aut iuraturum seruus præsumitur in gratiam consequendæ libertatis. arg. *l. cum hi. ff. de transact.*

Non

Centuria I. Cap. XCVII. 231

- Non hercle displicet, quod Corasius docet, sed rem libet
6 melius explicare. Principium est iuris, seruum de his, quæ
 in seruitute gesserit, aut promiserit, non teneri post ma-
 numissionem. *l. 1. et tit. C. an seruu. ex suo fact.* tanquam
 qui nouus homo, & alius sit. *l. seruus. in fi. ff. de adim. leg. l.*
si Pamphilo. ff. de opt. leg. l. qui res. §. aream. ff. de solut. Si
7 tamen promiserit aliquid seruus domino, quo libertatē
 consequeretur, teneri per in factum actionem. *l. 3. C. an*
seruu. ex suo fact. Quæsitum itaque fuit penes Venul. *in d.*
l. ult. ff. de lib. cau. an sicut tenetur seruus præstare Domi-
 no, quod promisit, vel iurauit in gratiam consequendæ
 libertatis, pecuniam, fundum, domum, ita & præstare
 operas teneatur, quas, vt liber efficeretur, præstiturum se
 spondit. Et responsum, nō teneri, neque enim permit-
 tendum fuit, vt iurari posset in gratiam consequendæ li-
 bertatis id, quo libertas ipsa minueretur. Vide Accurs.^d
 non enim præstatio operarum quasi præstatio pecuniæ
 est, aut fundi.
8 Denique constitutum est, vt promissio operarum staret
 sub veteris Iuris principio, solumque illud Domino per-
 mitteretur, vt seruum adigeret ad iurandum, se, cum liber
 erit, iuraturum operas, sic enim dabitur in eum actio de
 dolo subsidiaria, nisi iuret.*

* *in d. l. si quis pro eo.*

β *Sup. Conna. lib. 2. c. 8. Donel. Comm. par. 1. lib. 2. c. 18. Cuiac. obs. lib. 17. c. 14.*

γ *ver. necessitatem.*

δ *d. l. 3. ver. promissa.*

ε *gl. d. l. ult. ver. necessitatem.*

De Iure agnationis ciuili, & cognationis naturali, & conciliatus secum ipso Tribun. in §. ult. Instit. de legit. agn. tut. & §. ult. Instit. de cap. dem. Cap. XC VIII.

- 1 Agnationis ius omni capitis deminutione perimitur.
- 2 Cognationis ius non item & cur. 6.
- 3 Quod tamen ciuile est.
- 4 Et cur dicatur naturale.
- 5 Agnationis ius cum iure cognationis confertur.

1 **S**ed agnationis quidem ius (inquit Tribun.) omnibus modis capitis deminutione plerumq̃ perimitur, nam agnatio iuris Ciuilis nomen est. Cognationis vero ius, non omnibus modis commutatur, quia ciuilis ratio ciuilia quidem iura corrumpere potest, naturalia vero non utique.

Nullibi sic turbidus Tribun. est, cum tamen hæc proponeret adolescentulis, quibus consultum velle debuerit. Ius agnationis omnibus modis capitis deminutione perimi, bene est, non cognationis, quod est naturale, & ideo corrumpi non potest iuris Ciuilis fictionibus, & commentis.

At, obsecro, si cognationis ius naturale est, cur tamen aliqua capitis deminutione infringi possit? Nam non omnibus modis (inquit Trib.) ergo aliquibus commutatur, quod & planius docet de cap. dem. in fi. Quod autem dictum est, manere cognationis ius etiam post capitis deminutionem, hoc ita est, si minima capitis deminutio interueniat, manet enim cognatio; nam si maxima capitis deminutio interueniat, ius quoque cognationis perit, utp. seruitute alicuius cognati, & nec quidem, si manumissus fuerit, recipit cognationem. Sed & si

Centuria I. Cap. XCVIII. 233

si in insulam quis deportatus sit, cognatio soluitur. Porro, si cognatio tollitur commento Iuris Ciuilis, hoc est, maxima, & media capitis deminutione, ergo, vel cognitionis ius Ciuile est, vel, si naturale, ciuilis tamen iuris fictione tollitur contra Tribunianum. At etiam, si Ciuile est, cur nō omnibus modis capitis deminutione perit, sicut ius agnationis?

3 Haud facile te explices, nisi Tribuniani sententiam plusquam verba intueare. Statuo in primis, ius cognitionis ciuile esse, nec dubium, nam ciuilis quædam ordinatio est, qua planum fit, quomodo inter cognatos succedatur, igitur & maxima, & media capitis deminutione perimitur, vt ciuile est. Dicitur tamen naturale, quia

4 non intellectum sequitur legis, sed rationem naturæ.

5 Vt ecce. Agnatio merum Ciuile ius est, quo agnati ante omnes cognatos, licet proximiores, prærogatiuam habent succedendi, non enim ducitur ratione coniunctionis, & gradus, sed familiæ, & nominis. Cognatio vero normam a iure naturæ habet, nam quo propior es gradu, eo anterior es successione. Ergo agnationis ius familiæ ius dicitur, in eamque causam statutum a lege est, vt in familijs diuitiæ, ac splendor conseruentur; cognitionis vero ius appellatur ius naturæ, quia prærogatiuam nullam habet, sed ordinem naturæ, cæterum ipsum quoque constitutio est Ciuilis legis, cuius est deferre successionem.

Vides, cognitionis quoque ius aliqua capitis deminutione, hoc est, maxima, ac media perimi posse quasi Ciuile quid. Cur autem etiam minima tolli nequeat, ratione ad.

234 **Lel. Manc. Genial. &c.**

addit Tribun. *Quia Civilis ratio ciuilia quidem iura, &c.*
Verba sunt nimis generalia, quæ contrahi debent ad rē,
de qua agitur, sic. Agnatio mera ciuili ratione constat,
hoc est, ratione familiæ, & ideo tolli per minimam capi-
tis deminutionem potest, quæ apta nata est familiæ ius
immutare. Cognatio vero, licet ciuile ius sit, non tamen
mera constat ciuili ratione, sed coniunctionis, gradus,
& naturæ. Non ergo minima capitis deminutione com-
mutari potest, cum hæc eam potestatem non habeat, vt
rationem abroget naturæ.

Vel. Minima capitis deminutio propterea inducitur a le-
ge, vt merum ius familiæ debeat, quod pure ciuile est.
Hoc autem Cognati non habent, cum regantur ordine
naturæ, ergo nec amittere quidem possunt, nam nec mi-
nimam capitis deminutionem pati possunt. Denique ra-
tio Ciuilis, hoc est, minima capitis deminutio non est apta
nata soluere, & corrumpere ius naturale, hoc est, ius il-
lud Ciuile, quod constat naturæ ordine, sed vnum illud,
quod, & pure Ciuile est, & pura Ciuili ratione nititur. Ne-
que aliud voluit Tribun.

De tribus rerum precijs, & an ex ratione Iuris veteris esse vi-
deantur. *Ad l. in cause. 16. §. Idem Pomp. ff. de Minor.*
Cap. XCIX.

- 1 *Interementes, ac vendentes licita circumuentio est. §.*
- 2 *Deceptio legibus inimica.*
- 3 *Precium triplex.*
- 4 *Conuentionū bonæ fidei ratio communis.*
- 5 *Remedium rescindendæ venditionis.*

Vlp.

Centuria I. Cap. XCIX. 235

- V**Lp. in d. §. idem Pomponius. apte docet, in precio Emptionis, & venditionis naturaliter licere contrahentibus se circumuenire. Quod & singulari quodam iure ad locationem quoque, & conductionem producit Paul. in
- 2 *Litem si. 22. §. ult. ff. loca.* Mirantur nostri (cum nihil magis sit contrarium legi, quam deceptio) ipsius met legis autoritate circumueniendi licentia dari, estimaruntque per eam decipiendi licentiam nullum commutatiue iustitiæ præiudicium fieri, sed, cum sit cuiusque rei preciū
- 3 triplex, supremum, infimum, atque medium, fas esse contrahentibus inter hæc precia se inuicem circumuenire, hoc est, non semper exactam illam, & mathematicam precij æqualitatem fore anxie, & nimia quadam scrupulositate perquirendam.
- Sed perperam; id enim cuiusmodi sit, ex his facile apparet, quæ olim scripsimus, * quando remedium noua lege indultum ad veriora iuris principia exacta quadam explanatione reuocauimus. Porro ea semper fuit ratio omnium
- 4 conuentionum, quæ bonæ fidei essent, vt quæcumque læsio, aut inæqualitas in ijs occurrisset, etiam citra vim, dolumue, ea statim ipsius iudicij æquitate vendicaretur, nullo omnino habito discrimine, an ultra, vel citra dimidiam læsio interuenisset. *l. iure succursum. §. ult. ff. de In dot. l. maioribus C. comm. vtr. Iud. l. in contractibus. C. quib.*
- 5 *ex cau. maio.* vno excepto contractu Emptionis, & Venditionis, in quo licuit semper contrahentibus citra omne discrimen, & in qualibet precij parte se inuicem circumscribere, licet bonæ fidei sit. Cur ita vero? Non alia hercle ratione, nisi quia sic naturaliter contigit (inquiunt

quiunt Paul. & Vlp.) hoc est , omnium gentium vsurpatione facta istiusmodi licentia est , neque enim aliter fieri venditio solet , quam id agente venditore , vt carius vendat , emptore autem , vt vilius emat. *d. l. in causa. §. idem Pomp. d. l. item. si §. ult. l. si voluntate. C. de rescind. Vend.*

Demum Imp. Diocletiano , & Maxim. placuit singulari ratione humanitatis Venditori ultra dimidiam iusti pretij læso subuenire ; humanum enim visum est , non tā laxis habenis permittendum esse , vt se ita contrahentes interciperent , sed ad finem vsque dimidiæ iusti precij. *l. 2. C. de resc. vend.* quod etiam probauere Pontifices in *c. cum dilecti. c. cum causa. de Empt. & Vendit.* Enimuero , si deceptio inter illa tria rerum precia solum permessa a lege erat , quæ tanta fuit necessitas , vt noua lege emendaretur ? At nec decuit quidem , nam multo minor erat deceptio , quæ in tribus illis pretijs contingere olim potuisset (si deceptio dici potest) quam quæ hodie in dimidia iusti , ac veri pretij ; cur itaque inuentum ex miseratione Venditoris remedium fuit , quod nō tam mederi illi posset , quā impensius nocere ? Sume tibi precium vsq; ad mathematicam superstitionem rei , quam vendis , æquale , potes utique ad dimidiam vsque decipi. *d. l. 2.* An nō minus esset , si intra supremum , atque infimum rei precium læderere ? Equidem commune illud placitum de triplici rerum precio receperim libens quasi , bonæ cōscientiæ valde accommodatum , sed non Iuris veteris autoritate .

• *Sac. Iur. contr. dissert. 6. c. 2. & seq.*

De coniugio B. Mariæ cum voto . *Ad cap. Beata.*

27. q. 2. Cap. C.

i B.

- 1 *B. Maria quomodo consenserit in copulam.*
- 2 *Vouentibus Virginitatem velle nubere peccatum est.*
- 3 *An Virgo vouerit ante nuptias, vel post.*

B. *Maria* (inquit August. d. c. Beata.) proposuit, se seruaturam votum Virginitatis in corde, sed ipsum votū Virginitatis non expressit ore. Subiecit se diuinæ dispositioni, dū proposuit, se perseueraturam Virginem, nisi Deus aliter ei reuellasset. Committens ergo Virginitatem suam diuinæ dispositioni, consensit in carnalem copulam, non illam appetendo, sed diuinæ inspirationi in utroque obediendo. Sic Dei mater implicite consensit in copulam, si Deo placuisset.

- 2 Sed, an non peccauit, cum vellet nubere? Absit, nam virginitatis votum emiserat post contractas cum viro nuptias, alioqui peccasse videretur, nam vouentibus Virginitatem non solum nubere, sed etiam velle damnabile est ex Hieron. in c. 4. dist. 27. Forte etiam ante contractas Nuptias, non enim absolute egit, sed conditionem adiecit ex August. si Deo placuisset. Et verius credo, priusquam contractæ Nuptiæ essent, vouisse Virginem, cur enim de futura prole accepto nuncio responderit. Quoniam uirum non cognosco? Nam his verbis satis demonstrauit, se eius propositi fuisse, & voti, ne cognosceret virum, alioqui non tam respondisse, quam elusisse quodammodo videretur, parum enim fuisset dicere, non cognosco, cum demū cōtractis nuptijs cognoscere potuisset. Hæc pulchre August. quorū ineffabili sacramento Centuriā claudō.

^a lib. de sanct. Virg. c. 8. Nyss. Orat. de Christi. Nat. & cum utroque doctiss. Baron. in appar. ad annal. c. 56. Dixi sac. lu. contr. differt. 10. c. 7.

LÆLIIMANCINI
POLITIANI
GENIALIVM &c.
CENTVRIA SECVNDA.

Ius naturæ vbique, & indistincte esse immutabile. *Ad §. penul. Instit. de Iu. nat. &c. Cap. Cl.*

- 1 *Libertas a Iure naturæ.*
- 2 *Mutatio quomodo fiat in iure naturali.*
- 3 *Rationes naturales dissidere possunt inter se.*
- 4 *Lex Ciuilis non valet, nisi ex rectitudine naturæ.*
- 5 *Legum obedientia a natura est.*
- 6 *Seruitus rationem habuit naturalem. 8.*
- 7 *Sicut & bellum.*
- 9 *Seruitus, & contra naturam est, & a natura.*

IVS naturæ quasi diuina quadam prouidentia constitutū, intime bonum, ab exordio creaturæ incipiens, & humanarum legum quasi lapis, & fundamentum, vnde- quaque immobile est, atque immutabile. *d. §. penul. c. ult. §. his itaque. dist. 6. clē. pastoralis. de re iudic. a* Quod ipsum tamen aliquibus ex causis mutationem recipere aliquam posse creditum *ex l. ius Ciuile. ff. de Iust. & Iu.* Exemplum vulgare libertas est, quæ, cum naturalis esset, migrare in seruitutem potuit, sic statuente lege. *l. manumissiones. ff. de Instit. & Iu. l. libertas. ff. de sta. hom. t. t. Instit. de Iu. pers. cum seq. 8*

No-

Centuria II. Cap. CI. 239

Nostri plerumque dicunt, non ipsum naturę ius mutari, sed actus, seu effecta. Alij non principia naturalia, sed consequentias. Alij præceptum naturę discernunt a permissione eiusdem, quod est, esse quid bifariam Iuris naturę, negativę, & positivę, ut loquuntur.

Ego, & principia naturalia, & conclusiones eorundem, seu consequentias, aut effecta, & quę vela natura præcipiuntur, vel permittuntur ab eadem, omnia (inquam) prorsus immutabilia, atque immobilia stare, & consistere, nusquam dubitaverim. Est autem duplex, ni fallor, explicandi modus.

- 2 Docent Theologi, si quid mutari videatur, aut minui ex naturę Iure, mutationem illam non in iure ipso fieri, sed in materia eiusdem, qua mutatione facta delinere ab eo Iure obligationem. Hanc vero mutationem a circumstantijs procedere, quę rebus adveniunt. Et ad commodari his solet exemplum valde vñtatum ex ter maximo illo disciplinarum fonte Augustino. Nam sicut Medicina alia præcepta pro infirmis habet, alia pro sanis, quędam pro robustis, quędam pro debilioribus, nec tamen in se variantur Medicę artis præceptiones, sed multiplicantur, & quędam modo vñles sunt, quędam non, sed alijs vñlioribus locum præbent; ita Ius naturale semper idem existens, immobile, atque immutatum aliud hic præcipit, aliud illic, & cum variationem non recipiat, in variabili tamen materia variari videtur.

Alter explicandi modus lenior, & qui difficultatem de hac re omnem valeat abrogare. Si quid lex, aut consuetudo Iuri naturali detrahit, non ideo tamen dicitur ius naturę mu-

- mutari, nā detrahēre nihil est aliud, quā excipere de Iure aliquid, qui vero excipit a Iuris regula, is mutare regulā nō dicitur. Enimuero, quando lex Ciuilis excipit a Iure naturæ aliquid, valet id quidem, sed non ex ciuili potestate, quæ nihil potest supra ius naturæ; Valet igitur ex ratione naturali, cui lex ipsa Ciuilis innititur, & quæ potest alteri naturali rationi contrariari ex circumstantia aliqua adueniente; quod ubi fit, tunc ratio illa, quæ præualet, naturalis censetur esse, alia vero talis esse continuo desinit.
- 4 Nec dubia hæc; Nam lex ipsa Ciuilis nihil est, nisi ex ratione, & rectitudine naturali. *c. erit. 4. dist. & saltem ratio*
- 5 *erit publici boni, quæ & ipsa naturalis, vnde illud. Salus populi suprema lex*, cui accedit legum, ac Principum obedientia, quæ itidem a natura est. *l. 2. ff. de Iust. et Iu.*
- Sed exēplis clarius innotuerit, quod volo. Refrigo autem causam libertatis, quæ migrare in seruitutē potuit. Aiunt, nihil de libertate fuisse iussum a natura, sed, quod in ea est, dono traditum, permissumque, adeoque potuisse ei de gentium Iure aliquid minui, quin & Iure Ciuili, quo suæ libertatis dominus quisque est, & ideo decernere de ea potest, vel ipso naturæ iure.
- 6 Dicam verius, inductionem quoque seruitutis a Iure gentium fuisse, quod naturale est. *§. singulorum. Instit. de rer. diu.* Naturalem itaque habuisse rationem, quæ contrarietate naturali rationi, ob quam inuenta libertas fuit, præiudicaret. Vt ecce. Oportuit bella adinuenire, & quidem illa ipsa ratione naturali, ob quam inuenti fuere Magistratus, iudicia, pœnæ. *c. iustum. & seq. 23. q. 2.* Nam Princeps bellum gerens personam refert iudicis criminaliter procedētis

ris, qui gladio vtatur aduersus perturbatores dominij sui, licet extraneos, se enim penę subdidere, cum in Principē delinquerent. Sed & alia ratio bellum suasit, quæ a tota natura est, videl. populsatio violentiæ. *l. vt vim. ff. de iust. & iu.* At, si bellum naturalem rationem habet, tunc seruitus magis cum enim in bello hostes per quam iuste occiderentur, inuenta seruitus fuit ex æquitate naturæ, vt magis seruarentur homines, quam perderentur. §. *serui. Instit. de iu. pers.*

Non obstat, seruitutem definiri *constitutionem Iuris gentiū contra naturam.* §. *seruitus. eod.* Est enim seruitus contra naturam, hoc est, contra anteriorem illam rationem, quæ libertatem suasit, cæterum ipsa quoque a natura est, & quidem superior, quando iusta est.

^a *Late Couarr. 4. decretal. par. 2. c. 6. §. 9. n. 2. Suar. de ll. lib. 2. cap. 14. n. 5. Salas. de ll. disput. 5. sect. 7. n. 3. 2.*

^a *Innoc. Panor. & alij in c. ult. de consuet. Suar. sup. Moli. de iustit. to. 1. tract. 1. disp. 4. Becan. de lege nat. q. 3. Salon. 2. 2. D. Tho. q. 57. art. 2. vers. An ius naturale, &c.*

^y *Cuiac. l. ex hoc iure. ff. de iust. & iu.*

De Pandectarum, seu Digestorum nomenclationibus, & de Palea, seu Paleis Decreti. Cap. CII.

- | | |
|---------------------------------|------------------------------|
| 1 Digerere quid. | 6 Nouum vnde dictum. |
| 2 Rapsodia in Digestorū libris. | 7 Infortiatum vnde. (lia. |
| 3 Digestorū ordo male audit. | 8 Digestorū nomina magistra- |
| 4 Digestum triplex. | 9 Protopalea Cardinalis. |
| 5 Et cur intercisum. | |

ID Pandectę sonant, quod legū omnium receptacula. Dissident nostri quidem in gręca etymologia, sed in re ipsa non

- non discordant. Digesta quoq; ex eo dicta, quod omne ius antiquū recollectum in ijs sit, docemur ex Iustin. in *proem. & præfat.* qui idē in *l. 2. §. omnia ff. de orig. Iur.* *Nomenq; (ait) libris imposuimus Digestorum, seu Pandectarum, quod omnes disputationes, & decisiones in se habeant legitimas.* Digerere est etiam diuidendo ordinare. Cic² *Cum si quis omne Ius ciuile in genera digerat, quæ per pauca sunt.* Ciceronianū hoc alterius rei occasionem præbet, scribit namque Alc.⁶ id præstare Tribunianū voluisse, quod M. Tull. facere aliquando cogitauerat, idest, vt ius Ciuile in artem redigeret. Sed dubitat, satis ne hoc fuerit a Tribū. præstitū, cum sententia Ciceronis ea esset, vt primo in certa genera ius digereretur, deinde, vt ea genera in certas species, ac veluti membra, postremo, vt forma quælibet, seu species propria sua definitione explicaretur. Ait, non male Tribunianū genera ipsa notasse videri, sed sub
- 1 singulis titulis rapsodiā quandā esse carentem arte, quæ
 - 3 ingeniosi artificis, peritiq; operam, industriamq; desideret. Digestorum quoque ordo male audit a Donel.⁷ cui hærent Vult.⁸ Vuel.⁹ & alij cum Osual.
 - 4 Redeo ad Nomina. Tribus præcipue partibus articuli septem, his vero quinquaginta Pandectarum libri concluduntur, triplex Digestum triplici etiam nomine appellatur. Scimus, quid sit, nouū esse aliquod, aut *vetus*, sed *infortiati* nomen inter Latinos non audiuius; sed neq; illud intelligere satis possumus, nouum cur alterū dicatur, alterum vetus; cernimus enim Digestorum perpetuū quēdam ordinē, & contextum continua librorum 50. serie compaginatum, neque aliā ob causā credimus intercisū, quam

quam, quod tāta librorum quasi moles in iustum aliquod volumen consui non posset.

- 6 Bart. rem aggreditur, & *nouū* fuisse dictum suspicatur a dictione *Noui*, quæ legitur in prima Rub. *de oper. no. nunc*. Hæc cōiectura colorem habet ex Alc. " qui testis est, eam in antiquis Codicibus non a verbo *operis* incipere, sed a ver. *Noui*. Addit alia quædam Bart. sed rudiore Minerua, quod enim *Nouum* explicat, id est, *ultimū*, non probat Alciat. cum aliud nouissimū sit, aliud nouū. Quod etiam *nouū* addit, hoc est, *iniquū*, (iniqua scilicet puniēs ob materiam, quā continet, pēnarum, ac delictorū) refutat Alc. quasi commentū quoddā, quod se ipsum satis demōstret.
- 7 Infortiatum vero sic dictum putant, quod semel amissum tempore Longobardorū fuisset a Græcis restitutū, dicebāt enim se *τὴν οὐσίαν*, hoc est, victualia (nam hic liber causarū patronis valde lucrosus) reddidisse. Ingeniose quidē, nisi deficeret historiæ fides, nam totum, atque integrum Digestorum opus semper Pisis extitisse, nullāq; eius partem abfuisse, constat ex Bart. & c. Crassius alij *infortiatum* ex eo nuncupatum volunt, quod fortes, hoc est, valde difficiles contineat leges. Alij insulsius docent, ab authoris nomine desumptum nomen, seu ab *infortias* Chaldeo vocabulo, quod est *dispositio*, ultimas enim dispositiones in eum librum relatas fuisse. Ridet Alciat. ⁶ quasi vero (inquit) Latini homines Babylonē (quæ Patria Chaldeorum est) legationem misisse aliquam videantur, ut suo libro nomē impetrarent; additque, interrogasse se hominem, qui eius linguę notitiam profitebatur, sibi que ab eo constanter affirmatum, non esse eiusmodi vocabulū inter Chaldeos.

Eo tandem veniunt Commentatores, ut libere fateantur, tria hæc nomina magistralia esse, & ex placito. Scribit Haloád. Bulgari, & Azonis sæculo natas trium istorum voluminum appellationes fuisse, quæ præter barbariem nihil oleant, quapropter in partiendo opere Digestorum plus apud nos valere Imperatoris auctoritatem debere, quam vulgi imperitiam. Alc. refert, se, cum forte Bononiam aduenisset, Digestorum volumen quoddam antiquissimum præ manibus habuisse, nec vulgaribus, ut hodie, protritisque tomis diuisa volumina, sed in duas tantum partes, quarum posterior a Trebelliano S. C. incipiebat. Se * item in Marciana Mediolan. bibliotheca Digestorum opus non in tria, ut præsentis moris est, sed in duo volumina æque dissectum relegisse. Credit ergo, ineptam esse recentiorum dubitationem, dum potissimum de eo ambigunt, cur intermedium Pandectarum volumen infortiatum nuncupetur, quasi non barbara vox ista sit, & nullius sensus, ab indocto aliquo literatore primum facta, quem deinde alij non minus indociles secuti sint. Sunt & in Decreto Paleæ, quas nostri frequentius a *Protopalea* quodam dictas putant. Hunc vero S. R. E. Cardinalem dictitant fuisse, qui Gratiano capita illa, quæ ab eius nomine *paleæ* nuncupantur, adiunxerit. Nec desunt, qui *paleas* a græco τὰ παλαιὰ dictas reputent, hoc est, *antiqua*, vel a παλιν, hoc est, *rursum*, quasi additiones.

* de Orat. lib. 1.

β In Parerg.

γ Comm. lib. 1. c. 1.

δ In Proleg. de studio Iuris.

ε S. 1. Instit. de test. ordin.

ζ In princ. ff. Novi.

η Rub. de oper. no. nune. n. 35.

θ Parerg. lib. 4. c. 25.

ι In proem. dispun.

κ lib. 3. Parad. c. 13.

Quod

Centuria II. Cap. CIII. 245

Quod illud sit, quod habet Innoc. 3. in c. qualiter. 24. de
Accus. Quasi denunciante fama; &c. Cap. CIII.

- 1 Iudicium non est sine contestatione, & quæ illa sit.
- 2 Iudicium quid.
- 3 Accusator duplex.
- 4 Iudicium absque vero accusatore quasi mutilum.

Iudicium non est sine contestatione. l. i. C. de lit. cōtest.
1 Auth. ad hęc. C. de Iudic. c. super questionum. de off. de-
leg. a nec contestatio est, nisi opponente Actore, & ex-
2 cipiente Reo, est enim Iudicium actus legitimus trium per-
sonarum in Iudicio contendentium, &c.

Actor certe, vel accusator in Iudicio inquisitionis nullus
est, aduersus quem excipiat reus, quo ue excipiente Iudex
vti medius conferat, eligat, determinet, atque pronun-
ciet, vt ante diximus ex Caiet. b nam hæc verum accusa-
torem exigunt, quem non habet Inquisitio, nisi virtua-
3 lem; & huc distinctio illa pertinet, quam inter formale,
verumque accusatorem, & virtuale, hoc est, famam,
& clamorofam insinuationem habet D. Tho. Neque
aliud voluit Innoc. in d. c. qualiter. cum enim deficiente
Accusatore Iudex non tam conferat, quam vltro quærat,
vnde quodammodo & Iudex sit, & pars, quodammodo
& iudicet, & accuset, quodque accusatoris munus est,
probationes quærere, vt Iudici persuadeat, hoc ipsum Iu-
4 dex exequatur, vt ipse sibi persuadeat: cū deniq; absq; accu-
satore necesse sit, quasi mutilū iudiciū esse, bonus Pōtifex
quasi imperfectū inquisitionis Iudiciū benigne excusatu-
rus, non (inquit) tanquam idem sit accusator, & Iudex, sed

Q 3 qua

quasi denunciante fama, vel deferente clamore, &c.^d

^a *Dixi sac. Iur. contr. differt. 3. cap. 5.*

^β *2.2. D. Tho. q. 88. art. 1. dixi d. c. 5. et sup. c. 50.*

^γ *2.2. q. 69. art. 2.*

^δ *Vide Sac. Iur. contr. d. differt. 3. c. 8.*

Ius accrescendi ab hominis dispositione ex integro non provenire *ad l. si Titio. §. 1. ff. de Vsufr. Cap. CIV.*

- 1 *Ius accrescendi unde sit.*
- 2 *Accretionis causa quæ.*
- 3 *Accretio alluvioni similis.*
- 4 *Alluvio quid.*

Ius accrescendi a lege est, quæ defuncti voluntatem
 1 **I** supplere sola potuit, aut de ea præsumere. Agit vero, quod defunctum acturum fuisse æstimat, interdumque adeo recedit a destinatione hominis disponentis, ut sibi tribui totum velit. Mirandum, fuisse Authores, & quidem non vani nominis, qui ius accrescendi ab hominis dispositione provenire simpliciter velint, quos communibus votis, nec vulgaribus argumentis reprobatos monuit Bellon.^a Prætereo casus, quibus in eum modum operatur lex, ut defuncto, eiusque voluntati contrariari prorsus videatur, quid enim de his sentire potuerint, non satis intelligo. Venio autem ad eos, in quibus contrarietas nulla est testatoris, & legis. Si de iure accrescendi agitur, quod in legatis, & fideicommissis valet, fatentur, ex tacita defuncti voluntate provenire, accretionis enim causa sola est coniunctio, quam defunctus fecit.^β Videamus, quantum legi tribuendum in hac specie sit. Papinianus quaestionem movet de legato *in d. l. si Titio.* & in fine hæc verba ha-

Centuria II. Cap. CIV. 247

- 3 habet. Quoniam portio fundi velut alluuiio portioni, personæ usufructus accresceret. Igitur, cum de accretione agitur rei legatæ, portio accrescere portioni dicitur, veluti alluuiio. Quam vero partem habet in alluuiione hominis voluntas? Est siquidem naturalis accretio quædam proueniens a gentium Iure, quæ nullum requirit factum hominis, sed a se ipsa venit. Non hercle melius potuit Papin. explicare partem, quam in accrescendi iure lex habet.

^a de Iur. accr. c. 2. q. 2. n. 35.

^β Duaren. lib. 1. de Iur. accr. c. 1. Cuiac. in l. vni. §. his ita. C. de Caduc. toll. Menoch. de præsumpt. lib. 4. præf. 1. §. 6. n. 17.

^γ Cuiac. d. l. si Titio. Gouean. de Iur. accr. n. 1.

Quædam de interrogatorijs actionibus, & animaduersæ legum contrarietates ad celebrem quæstionem &c.

Cap. CV.

- 1 Interrogatoriæ actiones in iure proponi solitæ.
- 2 Fieri in iudicio quid olim diceretur.
- 3 Tribuniani manus agnita.
- 4 An Iudicium a prima in ius vocatione incipiat.

Interrogatorias actiones scimus in Iure proponi consueuisse, hoc est, coram Magistratu l. 1. in princ. l. voluit. §. quod ait Pretor. ff. de interr. act. Ergo ante iudicium, non in iudicio fieri enim in iudicio dicebatur, quod coram pedaneo Iudice, non coram Magistratu, donec sublatum discrimen hoc fuit per Dioclet. & Max. in l. 2. C. de ped. Iudic. Itaque bene Calistr. in l. 1. §. interrogatorijs. ff. cod. Interrogatorijs autem actionibus (inquit) hodie non utimur, quia nemo cogitur ante Iudicium de suo iure aliquid respondere; &c.

Q 4

Sed

Sed quod ait Calistr. ante Iudicium, turbat Vlp. in d.l. voluit. h. v. Voluit Prator adstringere eum, qui convenitur ex sua in Iudicio responsione, ut, vel confitendo, &c. Nota, quod scribit, in Iudicio, ut & rursus in l. si sine. §. Celsus. Si defensor Iudicio interrogatus, &c.

- 3 In his duabus legibus, & alibi sæpe manus agnita Tribuniani est, qui cum aliqua voluerit suis temporibus accommodare, non satis accommode legum concordiam tutatus interdum est. ^a Quin & quod legitur in d. §. interrogatorijs. totum Tribuniani esse credimus, non enim prius interrogatoriæ actiones desierunt esse, quam sublatae Iudicum dationes essent, hæc autem usque ad Diocletiani tempora in usu fuere; non itaque dicere Calistratus potuit. Interrogatorijs actionibus hodie non utimur, &c.

Sed & Vlp. in d.l. voluit. §. ult. edictum prætorium haud satis bene explicauerit, nisi pars aliqua Tribuniano relinquatur. Verba hæc sunt. Quod ait Prator. Qui in Iure interrogatus responderit. Sic accipiendum est, apud Magistratus Populi Romani, vel Præsides Prouinciarum, vel alios Iudices, ius. n. eum solum locum esse, ubi Iuris dicendi, vel iudicandi gratia consistat. Quod itaq; ait, Vel alios Iudices, & quod rursus: Vel iudicandi gratia, a manu Tribuniani esse, non dubito affirmare.

- 4 Nec parui momenti hæc sunt, nam quod scriptum habet idem Vlp. in d.l. voluit. in princ. ibi, ex sua in Iudicio responsione; ad celebrem quæstionem trahitur, an Iudicium a prima in ius vocatione incipiat, vel a litis contestatione, quam alibi disputo. ^β

^a Vide Fal. in Rational.

^β Sac. In contr. disert. 3. c. 6. & adde, qua sup. c. 49.

Centuria II. Cap. CVI. 249

Circulum in moralium rerum definitionibus non semper
esse vitiosum. Cap. CVI.

- 1 *Matrimonij definitio.*
- 2 *Mos definitus penes Isidor.*
- 3 *Definitio Iudicij.*

1 **M**atrimonium definit Iustin. *in princ. Instit. de Nupt.*
vt sit. *Viri, & mulieris coniunctio indiuiduam vite
consuetudinem continens*, Ita quoque Romanus Pont. *in c.
illud. de presumpt. & ex parte Modestin. in l. 1. ff. de Ritu
Nupt.* Si circulus in qualibet definitione vitiosus est, male
addit Theologorum Coryphaeus, = vt sit *viri, & mulieris
coniunctio maritalis*. quorsum namque istud, cum videatur
coniunctio maritalis idem cum Matrimonio esse?

Defendunt Theologi, cum fieri possit, vt definitio ab ijs
petatur, quæ posteriora sunt simpliciter, nobis autem priora,
ante enim cognoscimus, quid maritalis coniunctio,
quam, quid matrimonium sit.

- 2 Forte etiam pari excusatione eget Isidor. *in c. mos. 1. dist. cū
morem definit*, vt sit *longa consuetudo de moribus tantummodo
tracta*, licet alia esse soleat huius loci defensio, vt *infra*.
- 3 At, si sic circulus stare potest, non male iudicium definie-
rit Franc. Zabar. vt sit *actus legitimus trium personarum in
Iudicio contendentium, actoris, Iudicis, & rei*, nec male ege-
rint Theologi, ac iurisperiti omnes, qui eam definitionē
receperint, & laudarint, licet enim contentio in Iudicio
per se quid posterius ipso Iudicio sit, nobis tamen est quid
prius, quippe ante cognoscimus in Iudicio cōtentionem,
quam Iudicium ipsum cognoscamus. β

Sed

Sed & Philosophus qualitatem finijt, *secundum quam dicimur esse quales*, & quale illud, *quod qualitate afficitur*. At quis euidentior circulus?

^a Magist. sent. in 4. dist. 27. art. 1.

^b Vido Sac. In. contr. dissert. 3. c. 7. n. 5.

Explicatus Isid. in c. mos. 1. dist. Cap. CVII.

- 1 Mos quid.
- 2 Consuetudo & iuris, & facti nomen.
- 3 Et unde sic dicta.
- 4 Usus, & mos comparati.
- 5 Consuetudo quid.
- 6 Et quid mos.
- 7 Mores in duplici discrimine.
- 8 Lex appellat ione moris interdum appellata.

MOs (inquit Isidor.) est longa consuetudo de moribus tantummodo tracta. En circulus in definitione Moris,
 1 nam idem per idem definitur, mos videlicet per consuetudinem illam, quæ de moribus trahitur. Consuetudo rursus per morem definitur in c. consuetudo. ead. dist. 1. de qua re deinceps.

An ex more consuetudo fiat, an ex consuetudine mos, dissensio Scribentium est. Habes nonnihil penes Varronē, & Lactantium referente Connano. ^a Adde Zasium, &c.

- 2 Ex omnium vero traditis hæc tibi instillo. Consuetudo, & iuris, & facti nomen est; iuris, quo ligamur volente lege, si requisita accedat legis. Est & facti nomē, & quidē prima ea significatio eius nominis est, ut factum significet, sic enim scribit Isidor. in d. c. consuetudo. Vocatur autem consue-

- 3 *suetudo, quia in communi est usu*; porro *usus* non iuris, sed facti est. Ergo consuetudo, ut facti est, nihil aliud denotat, quam similium actuum frequentiam, seu actionem pluries a populo repetitam, nec tunc distinguere oportet, an vitiosa ista consuetudo sit, vel non, an rationabilis, vel irrationabilis, hę enim distinctiones consuetudini conueniunt, prout ius est, non prout factum. Sic autem accepta consuetudo non differt a more, nam & mos frequentiam significat, & multiplicationem in actibus, sicut & *usus*, ut penes Lyricum. *Si uolet usus, quem penes arbitrium est, & vis, & norma loquendi*; quod & Iurisconsultis familiare est; vide *l. hoc legatum. l. librorum. §. quod tamen Cassius. ff. de leg. 3. l. 1. §. impuberi. ff. ad Silan. l. fundi. ff. de Ver. sig.* Eo tamen discrimine, quod *usus* de singulis actibus etiam dicitur, mos autem de sola actuum frequentia.
- 5 Nunc definitiones ab Isidoro traditas facillime explicamus, tuemurque. *Definit is. consuetudinem ius esse, quod moribus institutum est.* Moribus, hoc est, actuum frequentia, & multiplicatione, ut sic consuetudo differat a moribus, quasi ius a facto. Morem quoque definit, ut sit *consuetudo*, hoc est, actuum frequentia, nam consuetudinis nomine nisi factum intelligere non potuit, cum mos etiā in facto consistat. Denique nomen *moris* explicat non per genus aliquod, sed per aliud nomen *consuetudinis*. Sed cur addit deinceps; *de moribus tantummodo tracta*? Quid est, quod ait, *moribus*? quid rursus, quod ait, *tantummodo*?
- 7 Explico sic. Mores aliquando distributiue sumuntur, aliquando collectiue, prout constituunt morem illum, quę consuetudinem dicimus in facto cōsistentem. Est itaque
mos

mos consuetudo tracta de moribus, hoc est, de singulis actibus liberis, & moralibus. Additur *tantummodo*, ut excludantur actus, qui ex legibus scriptis exercentur, licet & ipsi mores appellari possit, cum interdum lex appellatione moris nuncupetur, ut in *princ. & c. 1. dist. 1.*

a. lib. 1. c. 10. n. 6.

β. d. l. de quibus. n. 12. ff. de ll. ubi omnes. S. ar. de ll. lib. 7. c. 1. Salas. de ll. disput. 19.

γ. P. de scripta ad d. l. de quibus. ad c. vii. & c. 1. de Consuet.

Defensus idem Isidorus valde ingeniose in *c. consuetudo. ead. 1. distinct. Cap. CVIII.*

- 1 Consuetudo quid.
- 2 Consuetudo triplex.
- 3 Consuetudo, & desuetudo.
- 4 Bifariam deficere legem dicimus.
- 5 Consuetudo secundum legem qualis sit.
- 6 Et quod eius officium.
- 7 Lex ambigua non est lex.

- 1 **C**onsuetudo est ius quoddam moribus institutum (ait Isidor.) quod pro lege suscipitur, cum deficit lex. Quasi vero nulla alia consuetudo sit, quam præter legem. An non etiam consuetudo contra legem est? An non secundum legem? *a*
- 2 Sed non male Isidor. aut, si male is, male etiam Tertull.
- 3 *β* Estimauerit forte quis, non esse consuetudinem contra legem, sed desuetudinem, quæ subtilitas fuit Græcorum interpretum probante Connano, & de qua plura ego. Et re vera desuetudine legem abrogari, bene expressit Iulian. in *l. de quibus ff. de ll.*

Sed

Centuria II. Cap. CIIIX. 253

- Sed pone (quod verius est) & desuetudine abrogari legem, & contraria consuetudine, æstimo tamen, hanc quoque consuetudinem definitam ab Isidoro esse, quod
- 4 & alij agnoscere penes Curt. Nam bifariam deficere legem dicimus, & cum nulla prodita est, & cum prodita, quidem aliqua, sed interijt. Quæ itaque abrogatur consuetudine lex, haud male defecisse dici potest, non male (inquam) nam & proprie, & vere; vnde miror, fuisse ex nostris, qui dicerent, abrogatam consuetudinem improprie defecisse videri, atq; adeo quærant, numquid improprium aliquod recipi definiendo possit. Quæstionem ego definitionis procul habeo, sed proprie defecisse existimo, quoquo modo sublatum quid e medio fuerit. Sic M. Tull. "animantes tunc interire docet, cum calor *defecerit*, & perpetuo apud Latinos authores *deficere* humor dicitur, ingenium, membra, memoria, motus, nervi, sensus, sanguis, vires, spes, anima, vita, &c.
- 5 Consuetudo vero, quæ secundum legem est, plus videtur confirmatio, & obedientia iuris, quam ius, & sic vere consuetudo non est, ait Curt. Ego hanc quoque consuetudinem vere esse, & ab Isidoro definitam fuisse affirmo, nec paradoxum crede. Consuetudinis istius munus est, ut legem interpretetur. *l. si de interpretatione. ff. de ll. eam* tamen in quam dubitatio incidat talis, ut eam non possit Iurisconsultus equitate explicare, tunc enim sola consuetudo, aut Principis autoritas auferre dubitationem potest. *l. penul. C. de ll.* Sed tunc maxime requiro, an id, quod servatur vigore legis ambiguae, videatur servari in vim legis, an in vim consuetudinis. Et credo in vim consue-
- tudinis,

tudinis, sic enim aperte loquitur Calistr. in l. Nam Imperator. ff. de ll. Nam Imperator noster Seuerus rescripsit, in ambiguitatibus, quæ ex legibus proficiscuntur, consuetudinem, aut rerum perpetuo similiter iudicatarum auctoritatem vim legis obtinere debere. Ergo quasi consuetudo seruatur, nõ
 7 quasi lex. Et maxima quidem ratione, nam lex ambigua non est lex. c. erit autem lex. 4. dist. quam propterea negat Practici allegari ad causarum decisiones posse. Vides, ambiguum legem defecisse videri, quasi edita non fuisset. Ergo hanc quoque consuetudinem finit Isidor.

^a Vide scripta ad l. de quibus. ff. de ll.

^b De Corona Militis.

^c lib. 1. c. 10. n. 9.

^d In præf. ad Rub. de Constit. & Sac. Iur. contr. differt. 1. c. 5.

^e Ant. Laur. Bar. Com.

^f Rubr. de Consuet. n. 9.

^g De nat. Deor lib. 3.

^h ubi prox.

Cur furari liceat imminente mortis metu, nec tamen ob eundem metum mæchari fas sit. *Ad cap. si quis propter. de furt. Cap. CIX.*

- 1 *Neceſſitas non ſentit legem.*
- 2 *Mulierem turpem non excuſat paupertas.*
- 3 *Diuinorum præceptorum diſpenſator ſolus Deus.*
- 4 *Furti malitia unde ſit.*
- 5 *Item homicidij.*
- 6 *Et fornicationis.*
- 7 *An occidere innoxium fas ſit, ut eius carnibus ſaturemur.*
- 8 *Neceſſitas a peccato quando excuſet.*
- 9 *Qui neceſſitate preſſus furtum facit, dupliciter excuſatur.*
- 10 *An rei minima furtum ſit.*

Ex-

Centuria II. Cap. CIX. 255

EXcusat furti crimen necessitas famis. *d. c. si. quis propter.*
 Rationem habet Glossator, ^a quia talis necessitas com-
 1 munem rem facit. Necessitas legem nescit distinctorum
 dominiorum, ut & aliam quamlibet. Velea ratione (in-
 quit gl) quia credere fur mendicus debuit, permissurum
 Dominum. § *placuit. Instit. de oblig. que ex del.* Debuit
 (inquam) nam & potuit, & debuit scire, agere se ex con-
 sensu domini omnino præsumpto, quia debito, cum te-
 neretur dominus necessitate, & fame laboranti inopi eo-
 dem modo subuenire.

Nunc ad quæstionem. Est, qui mortem omnino subitu-
 rus sit, nisi fornicetur; est (inquam) qui fame labore, nec
 impetrare panem a muliere possit, ni coeat cum illa; licet
 ne fornicari? Necessitas frænum non habet legis, & tamē
 consentiunt omnes, non licere. ⁶ Cur enim Christianis
 permitti debuerit, quod vel Ethnicis vituperandum visū
 2 sit? Ecce enim Vlp *in l. palam. ff. de ritu Nupt.* Non est igno-
 scendum ei (inquit) *que obtentu paupertatis turpissimam vi-*
tæ egit.

Subscribo sententiæ, quam negare nefas est, sed angit me
 ratio discriminis, cur liceat quidem furari metu mortis,
 nec fornicari tamen. Gl. & alij³ rationes excitant, & pro
 suo quisque capite. Couarr. ⁴ refert aliquas, additque suā,
 cuius, & reliquarum, quas ille enarrans præterit, com-
 pendium est hoc.

3 Duo sunt præcepta a Deo. *Non furtum facies. Non macha-*
beris. quorum ut author Deus, ita & dispensator solus. Di-
 spensationem vero exequitur recta ratio hominis, quæ vi-
 cem in hac re subit Dei. Videamus, an equalis in utroq;
 præ-

- 4 præcepto causa sit. Furtum inde malitiam habet suam, quia contrectatio est alienæ rei cum iniuria domini. Ergo, si iniuria procul absit, iam nulla furti malitia est. Si quis ense furenti eripiat, ne se, vel alterum occidat, furtum non committit, quia malitiam furti necessitas ista totam exhaurit. Qui igitur necessitate famis aliquid subtraherit, non peccavit, nam, vel re usus quasi communi est, vel domini consensum habuit præsumptum, aut debitum, quem credere valuit omnino permissurum. Præceptum quoque illud. *Non occides.* inde causam suam habet, quod innocens per iniuriam morti datur. Tolle iniuriam, præceptum simul tollas necesse est. Sic aggressor iuste perimitur, sic Princeps, & Iudex publica authoritate gladium iuste perstringit ad puniendos facinorosos.
- 6 Non idem in fornicatione est, nam hæc inde malitiam capit suam, quod ex inordinato quodam appetitu carnale commercium cum ea femina habeatur, quæ vxor non est, cum nisi conjugalem coitum recta ratio non recipiat, ut probatum volunt l. i. § *ius naturale. ff. de Iust. & In. & c. ius naturale. i. dist.* Pone periculum inortis, unde evadere non possit quis, nisi fornicetur, non hercle tollitur malitia, nam non inde evenit, ut vxor fiat, quæ vxor non est, aut, ut inordinatus ille coitus speciem sumat conjugalis conjunctionis, & matrimonij. In hoc itaque recta hominis ratio non dispensat, cum nec Deus ipse dispensare possit, ut seclusa ratione coniugij fornicari possit quis. Couarr. ex D. Thoma.
- 7 Refrigo nunc præceptum illud. *Non occides.* Pone hominem, qui ad extremum fame laboret, numquid occidere

in-

Centuria II. Cap. CIX. 257

- innocentem poterit, ut eius carnibus famem expleat? Nō hercle, quia necessitas illa auferre malitiam non potest iniuriōse occisionis. Vide Couarr. Denique cum millies
 8 debeamus mori prius, quam semel peccare, necessitas tūc a peccato excusat, cum malitiam abrogat peccati, secus excusatio nulla est.
- 9 Ita plane satisfactum. Sed & dissimilitudo aliqua inde est, quod qui necessitate pressus furtum facit, duplici excusatur via, nam, & necessitate se tuetur, & paruitate rei, scimus enim modicum quid furari licere, & quo præsens necessitas expleatur, non ultra, neq; illud ignorare debemus, in questione esse penes nostros, an rei minimæ furtū fiat. At in fornicatione nullum modici discrimen est.

^a *Ib. ver. panis est.*

^B *gl. et omnes in d. c. si quis propter.*

⁷ *gl. Io. And. Panor. ibid. Dec. in l. qua propter. n. 4. ff. de Reg. Iur. Med. de restit. q. 19. col. ult. Sord. de alim. tit. 8. pr. in l. 40.*

^d *Ad reg. peccatum par. 2. §. 1. n. 5.*

^e *1. 2. q. 100. art. 8.*

^z *Sup.*

Antestamentum iure Pontificio valeat, quod fuerit in alterius voluntatem collatū. *Ad c. cū tibi, de Testā. Cap. CX.*

- 1 *Institutio heredis alterius arbitrio commissā vitiosa est.*
- 2 *Et an valeat ex iure Canonis, vel quando.*
- 3 *Filiusfam. de aduentitijs nullo iure testatur.*
- 4 *Magna est ratio, quæ pro Religione facit.*
- 5 *Captatoria voluntas.*
- 6 *Qui libere disponit Dominus est.*
- 7 *Hæres quasi heres.*
- 8 *An ita valeat institutio. Titius hæreditatis meæ Dominus esto.*

R

Non

Non valere ex testamento isto hæredis institutionem, si ius Ciuile inspexeris, satis superq; liquet, sic .n. Caius in l. illa institutio. ff. de hæred. instit. Illa (inquit) institutio

1. (quos Titius voluerit) ideo vitiosa est, quod alieno permixta est arbitrio. Nā satis cōstanter. Veteres decreuerūt, testamētōrū iura ipsa per se firma esse oportere, nō ex alieno arbitrio pēdere.

2. Sed valere rursus, si Pontificiū ius attenderis, videtur ex d. c. cū tibi. vbi Innoc. 3. In secūda quæstione dicimus (ait) quod qui extremam voluntatē in alterius dispositionē cōmittit, non videtur decedere intestatus. Nec dubiū hoc, si pię causę inter sit, testamentū valere, tunc .n. consentiūt omnes, solas Iuriscōgiū solemnitates, (si quę ab eo iure sint, aut esse possint) seruari oportere. c. relatū. 1. 1. c. cum esses de testam. cap. ult. de success. ab. intest.

Dolebā aliquando, nimum in hac re laxari habenas, & in testamento ipso pię causę seruata a Pontifice iuris Ciuilis subtilitatē adeo aperte monstrabā, vt extra omnē dubitationis aleā incōsulta scribentiū facilitas stare videretur. Cum .n. mero iuris rigore prohibeatur, ne testari filiusfā.

3. possit de aduentitiorū proprietate, quæ ex nouissimis constitutionibus ei seruatur. l. penul. C. qui test. fac. poss. * fuit tamen maximus hic rigor in pię causę dispositione seruatus penes Bonifac. in c. licet. de sepult. in 6. h. v. Quamuis autē filiusfam. absq; patris adsensu sibi possit libere eligere sepulturā, pro anima tamen sua præter ipsius adsensum, nisi peculium castrense, aut quasi castrense habeat, aliquid iudicare (hoc est, supremo iudicio relinquere) non potest. Cūr itaque oporteat te de testamentorum solemnibus adeo intemperanter sentire eo solo, quod magna sit ratio illa, quæ pro Re-

li-

Centuria II. Cap. CX. 259

ligione facit? Ratio quidem magna, dummodo memineris, non ita temere protrahenda legum præscripta esse, ut nouas leges condere videaris.

Sic profecto accidit *in d. c. cum tibi*. Laudo eos, qui locum Pontificis de commissione distributoria capiunt, aut quando hæredis incerti ex certis electio alteri demandatur, ut sic non recedat Innoc. a Iuris ciuilibus ratione. Qui etiam dicunt, Innocentium de extremo Iudicio loqui voluisse, quod non in alterius liberam voluntatem committitur, sed dispositionem, hoc est, prudens arbitrium, licet in plenum huic causæ mederi non videantur, plus tamen placeant, quam qui priuilegia, & ciuiliū legum correctiones tam facile meditantur. Cur enim ius Ciuile Romanus Pont. emendare voluerit? Nam non in hac re fauor vertitur animæ, non Ecclesiæ, non religionis, & adeo absoluta sunt verba Pontificis, ut qui de pia causa intelligi ea velint, manifeste diuinent.

Deniq; si, quæ in arbitriū alterius confertur volūtas, captatoria dici posset (quod nō puto) hæc certe recipi nō debuisset a Pontifice, quasi mali moris, ut multis probat Alciat. Quid dicendū? Puto, aliā fuisse causā Pontificis, fuisse .n. ei propositū, an quis videatur hæres institutus per hæc verba. *Comitto meam voluntatē in dispositionē Titij*, aut his non absimilia. Et respōdisse, videri hunc heredē institutū, quasi dictum esset. *Titius hæres meus esto*. Qui .n. de aliqua re libere disponere iubetur, is Dominus eius rei est, cum dominiū nihil aliud sit ex Bart. quā *ius de re libere disponendi*, & mos veteribus fuerit, ut hæreses quasi heros pro Dominis appellarent. §. *ult. Instit. de her. qual. & diff.*

R 2 Sed

Sed, & illa quoq; institutio antiquitus valuit. *Titius hereditatis meae Dominus esto. l. his verbis. ff. de hered. instit.* Quid si quis ita dixerit. *Titium de hereditate mea disponere volo?* Utique idē erit, nam qui disponendi ius nanciscitur, is dominus est. Sic disponere testator dicitur, quia dominus. §. *disponat. Auth. de Nupt.* & qui eo iubente disponit, dominus idē est. At ab eo, qui dixerit. *Titium de hereditate mea disponere volo*, non longe est is, qui extremā suā voluntatē cōmiserit, seu contulerit in dispositionē Titij. Denique sic Innoc. Pont. interpretatus est, ut hęc verba institutionem faciant, quod satis.

Nec recessit ab hac sententia magnus ille Commentator Innoc. §. Eo tamen tēperamento adhibito, ut qui hoc modo hēres institutus est, nudum hēredis nomen sortiatur, & in piā causam bona distribuat, quod quāquam communiter est receptū, tamen plus placet, ut absolute hēredem dicamus auctore Pontifice; a quo vnū hoc percipere est, si verba dubia perducī ad institutionem possint, non esse tunc ad exitiū testamenti trahenda ex ciuili subtilitate, sed ex Pontificia benignitate iuuanda, ac fouenda, non .n. temere præmisit bonus Compiler. *Cū tibi de benignitate, et infra.* Nec desunt exempla. Est tamen, qui integrā afferat decretalem hanc, æstimetque eū, qui extremā suā voluntatem in alterius dispositionem commiserit, eatenus videri testatum dumtaxat, ut excludat Episcopum, ne ipse administret, sed vtinam satis.

a. *Sac. Iur. contr. dissert. 6. c. 5. & 10.*

b. *Connan. lib. 9. c. 4. n. 4. & quos retuli d. dissert. 6. c. 8. 9. 10.*

y. *Lib. 2. Parerg. c. 31. Couarr. d. c. cum tibi. n. 1. post omnes ad l. captatorias. C. de testam. Milit.*

z. *d. c. cum tibi.*

Centuria II. Cap. CXI. 261

1 *Ias. d. l. captatoris. n. 12. Covarr. d. c. cum tibi. n. 10.*

2 *Tuse. l. l. concl. 227.*

n *Vide Fachin. contr. lib. 5. c. 57.*

An ex meretricio possit mulier aliquid capere, aut exigere
Ad l. 4. §. sed & quod Meretrici ff. de condict. ob turp. cau.
Cap. CXI.

- 1 Meretrici datum cur repeti non possit.*
- 2 Meretrix turpiter facit, sed non turpiter capit. §.*
- 3 Repetitionem quando auferat turpis causa.*
- 4 Usus meretricij corporis sui natura venalis.*
- 5 Turpiter cur faciat meretrix.*
- 6 Mercedem pacisci ex corpore fas est.*
- 7 Meretricium cur permissum.*
- 8 Turpiter an faciat, qui meretrici dat.*
- 9 An occulta meretrix, alia ve mulier licite capiat ex corpore.*

A It Vlp. Sed, & quod Meretrici datur, repeti non potest, ut Labeo, & Marcellus scribunt; sed noua ratione; non eo, quod vtriusque turpitude versatur, sed solius dantis, illam enim turpiter facere, quod sit Meretrix, non turpiter accipere, cum sit Meretrix. Sic reddere Meretrix non tenetur, immo si pactam mercedem petat, audiendam putant contra glossographum.

- 2* Vtrumq; recipio, sed pulsat elegans Vlpiani responsum, ut cum eo requiramus, quæ noua ista ratio sit, & cur videatur illa turpiter facere, quia sit meretrix, nec tamen turpiter accipere, cum sit Meretrix.

Æstimo, in glossemate Accursij nihil videri valde nouum, nisi adiecero, vnde nouitas ista clarius innotescat. Erat

R 3 rat

ratio vetus, repeti nihil posse, si, & dantis, & recipientis versari turpitudine aliqua videretur. *l. 2. & 3. d. l. 4. in princip. ff. eod. de cōdict. ob turp. cau.* Noua ratio specialem causam Meretricij capit, vt expresse docet I. C. Eo autem pertinet noua isthæc ratio, vt facere vterque turpiter videatur quidem, sed in dato, ac recepto discrimen sit, deniq; vt solius dantis turpitudine versetur, non recipiētis. Sed cur ita? Couarr. ⁶ rem exponit ex D. Tho. Sot. & alijs. Et (inquit) actus ipse Venerus ab vtroq; turpitudinem habet, seu mare, seu fœmina, quapropter & pactio mercedis eadem turpitudine inficitur, nec tantum ex parte viri, sed & mulieris. Sed quatenus datio, receptioque mercedis, eiusque promissio, & stipulatio seorsum censerī possunt, nec
 4 datio, nec promissio habere turpitudinem dicitur, nam vsus meretricij corporis suapte natura venalis est, & quod datur, promittitur ve, aut recipitur locum subit compensationis, & mercedis pro eo, quem dicimus, venali vsu, ideoque ad commutatiuam iustitiam pertinet.

At, si ita dicamus, par vbique erit causa dantis, & recipiētis, quod tamen noluit Vlp. in d. §. sed & quod Meretrici. quocirca hæc addit Couarr. *Et tamen nihilominus dantis, vel promittentis turpitudine versatur ob eam ipsam causam, quia datio Meretricem prouocat ad fornicationem, & procedit ab appetitu, & libidine coitus; non sic receptio Meretricis, vel mercedis pactio, quippe quæ non procedat ab appetitu actus Veneris, sed vt habeat ipsa mercedem, & precium vsus corporei ad actum fornicationis, quo fit, vt nec ipsa datio turpis sit, quatenus ea tendit ad stipendium, & mercedem actus Veneris, & vsus corporis, quem ipsa præstat Meretrix,*

¶

Ob quem precium habere potest. Hæc Couar.

Laudo virum, sed ex noua Iurisconsulti ratione velim paulo nouiorem spiritum excitari. Et præterea si hæc attendimus, si (inquam) dationem rei, vel pecuniæ eo semper modo considerare volumus, vt stipendium, & merces actus Venerei sit, nulla vsquam turpitudine erit a parte dantis, cum tamen alia sit Vlpiani mens, aut contraria potius.

Quid ergo tā noui in hac Iuris definitione est? Sat equidem nouum credas, vtrumque facere turpiter, hoc est, & dantem, & accipientem, in dato autem, & recepto discrimen esse. Denique hominem & turpiter facere, & turpiter dare, mulierem vero turpiter quidem facere, sed non turpiter recipere, & (quod nouitatem maxime auget) facere mulierem turpiter, quia meretrix est, sed non turpiter recipere, quia meretrix est. Quid est hoc?

- 5 Quantum conijcio, sensus Vlpiani his est. Turpiter facit Meretrix, dum quæstum facit ex corpore. Turpiter, quia contra legem hoc est atis; permittitur tamen sic agere, absque metu legis, aut Iudicis. *l. quæ adulterium. in fi. C. ad l. Iul. de adult.* licet enim sui corporis dominus nemo sit. *l. liber homo.* (si tamen hac lege id probatur) ff. *ad l. Aquil.* vnusquisque tamen pro vsu sui corporis mercedem paciscitur, vnde operarum obligationes, &c. Ergo potuit mulier ex vsu sui corporis quæstum velle facere, nec comprimenda a lege fuit, cum præsertim inde permitti meretricium debuerit, vt grauioribus malis obuiam iretur, adulterijs scilicet, stupris, &c. Ergo, si non lege conscientia, quæ immaculata est, saltem positiua, atque exteriori lege

R 4 per.

permissum mulieri fuit, ut infamem quasi erigeret sui corporis officinam. Iustum itaque simul fuit, ut mercedem inde haberet, sic enim turpiter facit quasi Meretrix, sed non turpiter accipit, quia Meretrix, licet enim usus corporis turpiter vendatur, quia tamen venalis est, & sub commutativæ iustitiæ lege, turpius negaretur ab homine precium, quam reciperetur a muliere.

- 8 Non eadem est conditio dantis, is enim, nisi turpiter, accedere ad mulierem non potest pro infamissima merce pacturus mercedem. Accipit meretrix non quasi ad libidinem prona, sed, ut quæstum faciat ex corpore, sic omnino præsumente lege. Dat vero Masculus in causam explendæ libidinis, se seque infami communicat, ut sic turpiter dare intelligatur. Nec, quia iustum sit, mercedem ab eo solui, propterea turpitudine abluitur, nam omnimodo causæ dationis turpis est, tenetur autem dare, quia licet turpiter ipse det, non tamen turpiter recipit Meretrix ex Vlp.
- 9 Quid, si non meretrix est, sed occulta, aut religiosa fœmina? Has etiam recipere posse Couarr. credit, quia venalis ubique corporis usus est. Sed non bene, aut ego fallor, nam solam Meretricem Vlpianus excipit a receptione turpi, reliquæ igitur sub veteris Iuris regula continebuntur. *d. l. 2. §. 3. & 4. in princ.*

a *ver. sed nova ratione. De comm. Ias. in l. generaliter. in fi. ff. de verb. oblig. ubi & Zas. n. 29. Couarr. ad regul. peccatorum. relect. par. 2. §. 1. n. 2.*
B *Sup.*

Quæ causa sit, ut purpura, licet pretiosior, vestimento cedat, & pictura, quæ itidem pretiosior, tabulæ non cedat. *Ad l. qua ratione. §. litera. & seq. ff. de acq. rer. dom. Cap. CXII.*

I *Qui*

- 1 Qui nouam speciem facit, is dominus speciei est.
- 2 Pictura tabulam cur trahere possit.
- 3 Scriptura prerogatiua.

Purpura, quæ intexta vestimento fuerit, & si preciosior illo est, cedit tamen vestimento. §. *si tamen. Instit. de rer. diu.* pictura autem non cedit tabulæ, sed illam trahit. *l. qua ratione. §. sed non. ff. de acq. rer. dom. §. si quis. Instit. cod.* Cur ita? Sunt vetustiorum interpretum rationes, quas alij satis controuerterint. Suam affert Emund. Merill. Quia (inquit) cum quis pinxit in aliena tabula, nouam speciem fecit, puta, imaginem, quæ ante non fuerat, & ideo debet esse dominus imaginis pictæ, qui eam fecerit. *l. adeo. §. cum quis ex aliena. ff. de acq. rer. dom.* Saltem secundum Proculeianos, qui plus rationem habent formæ, quam materię. At vero cum quis purpuram alieno vestimento attexuit, nouam speciem non fecit, sed adiecit vestimento, quod habet suam propriam qualitatem, & speciem, idque etiam Labeo, & Proculus admittebant. *l. sed si. §. 1. ff. cod.*

Laudo equidem, sed nodum soluere Merillius debuit *ex d. l. qua ratione. §. litera. & §. litera. Instit. cod.* Nā, qui in chartis alienis, aut membranis carmen, historiam, vel Orationem scripsit, is nouam speciem fecisse non dubitatur; cur itaque non eius scripturæ Dominus sit? Pone etiam, scriptum fuisse aliquid, vt pulcherrimæ scripturæ exemplum præbeatur, an non pictum potius dixeris, quam scriptum? an non species noua sit? Cur itaque vilissimæ chartæ cedere debeat?

At

266 Lel. Manc. Genial. &c.

2 At etiam, si Merillio credis, male audis a Paulo in *l. in rem* 23. §. 2. ff. de rei vend. Sed & id (ait Paul.) quod in charta mea scribitur, aut in tabula pingitur, totum meum fit, licet de pictura quidam contra senserit propter precium pictura; sed necesse est ei rei cedi, quod sine illa esse non potest. Habes Paulum, qui non plus Merillio consentiat auctori sane erudito, quam Gaio, & Iustiniano in *d. l. qua ratione*. §. sed non. & d. §. si quis. Aestimatur enim Paul. idem de scriptura, ac de pictura sentiri posse, simulque, quæ sit ratio eorum docet, qui de pictura alter sentiunt, videlicet propter precium pictura, quæ etiam ratio Iustiniano placet, dum ridiculum esse ait, picturam Apellis, vel Parrhasij in accessionem vilissimæ tabulae cedere. Hæc itaq; omnibus præcipua esse debet. Sed (bone Deus) an non carminis, historiae, orationis tale esse precium possit, ut non vilissimæ chartæ cedere debeat? Patior, si aliquid eiusmodi scriptum est, quod sit omnibus commune, & passim vulgatum; cæterum (loquor cum Baldui. & si quos peculiare, & priuatos ingenij forte tui factus, & nullis opibus conferenda doctrinae monumenta imprudens chartis illinas alienis, nulla pateretur ratio, eam haberi vilis chartæ rationem, ut vel tuarum lucubrationum inestimabilem iacturam facere, vel eas alijs communicare cogaris. Ergo (subdit ille post multa) si meum carmen, historiam, vel Orationem (Sacrosanctas, & inestimabiles hominis studiosi diuitias) in charta forte tua scripserim, satis erit, me tibi tuæ chartæ precium persolvere.

Adeste Geniales igni potius tradendæ, quam prælo, si in accessionem vilissimæ chartæ concessuræ estis, qualescumque estis.

Ob-

Centuria II. Cap. CXIII. 267

a. Obferu. lib. 2. cap. 28.

B. d. §. li. c. 2. n. 4.

Quid illud fit, quod faluberrima confilij præceptione traditum legimus. *Utilius scandalum nafci permittitur, quam veritas relinquatur.* Ad c. 3. de reg. Iu. Cap. CXIII.

- 1 *Scandalum facere quis dicatur.*
- 2 *Scandalum quid.*
- 3 *Scandalum duplex.*
- 4 *Et quale genus peccati.*

Sic Bēda ille magnus. *Utilius (inquit) scandalum nafci permittitur, quam veritas relinquatur.* d. c. 3. incip. *Qui scandalizauerit.*

Sed quū fieri id poffit, vt veritatem non deferat is, qui scandalum faciat? Nam facere is dicitur, qui ex instituto aberrat a via, vt alium trahat in ruinā sceleris, & peccati. *Scandalum* enim græce *offendiculum* latine est, & quasi quid obftet eunti, & impactio pedis: actum denique designat mali, quo quasi cadendi occasio præbeatur. Igitur vitium est fraternæ correctionis virtuti fuapte natura contrariū, vt Theologi docent cum D. Tho. Vitium denique eiusmodi, vt, quasi de abominabili re, dixerit de illo Christus, *Qui scandalizauerit vnum de pusillis istis, qui in me credunt, expedit ei, vt suspendatur mola asinaria in collo eius, & demergatur in profundum Maris.* Et rursus. *Vt homini illi, per quem scandalum venit. Vt Mundo a scandalis.* Videat Bēda, an qui scandalum nafci permittit, retinere veritatis viam poffit.

Sed caue, nam is permitti scandalum iubet, non committit,

268 Lel. Manc. Genial. &c.

3 ti, sciebat enim, veritatem non esse in eo, qui scandalum operatur. Igitur non de scandalo Bæda loquitur, quod vulgo *actiuum*, sed quod *passiuum* nuncupari solet, hoc est, non datum, sed receptum, quia videlicet prouenit ex bono opere, vel dicto alterus, aut saltem ex eo, quod nec malum per se est, neque imaginem habet mali.

Sinendum itaque potius est, vt scandalum nascatur, quã vt veritas relinquatur, nam, si veritatem facis, parum tibi esse debet, vt ex ea pusillus tuus scandalum capiat, præstat enim, vt scandalum nasci permittas, quam vt veritatis deferas viam, maxime, cum tibi ipsi carior, quam pusillo tuo, sis.

4 An autem hoc quoque scandalum de ratione peccati sit, & quid ob scandalum omittere debeas, aut possis ad interpretationem Bædæ; vide Scriben. cum Innoc. in cap. 2. de No. oper. nunt. §

^a 2. 2. q. 43.

² D. Tho. sup. gl. in d. c. 3. ver. veritas. Couar. in relect. ad reg. peccatum par. 1. n. 4. Vasq. in Opuscul. q. 43. de scandalo. art. 2. 3. 4. 7. §. & per tot.

Communium, publicarumque rerum differentia ad oculum monstratur, & conciliatur secummetipso Tribun. in §.

Et quidem. Et § litorum. Instit. de rer. diu. Cap. CXIV.

- 1 Communia quatuor post distinctionem dominiorum.
- 2 Communia a publicis differunt.
- 3 Usus rerum communium publicus est.
- 4 Commune idem, atque occupabile.
- 5 Usus incorporeum quid est.
- 6 Piscandi ius commune dicitur, & quo sensu.
- 7 Communia, & nullius quæ.

Non

Centuria II. Cap. CXIV. 269

Non in tantum distingui rerum dominia potuere, ut non aliqua remanerent communia, aer scilicet, aqua
¹ profluens, mare, & litora maris. *d. §. et quidem*. Sed quæ nunc communia dicuntur esse, eadem non multo post inter publica reputantur. *d. §. litorum*. & quod publicum est, id commune rursus dicitur *in §. flumina. Instit. eod.* cum tamen communium, & publicarum rerum species quasi inter se longissime distantes apte seiunxisset Tribun. *in princ.*

Rem non inepte explicat Accurs.², cum non proprietatem publicam esse inuit, sed solum usum. Quin & ipse Tribun. rem componit, litora enim communia dixerat esse *in d. §. et quidem*. deinceps litorum usum publicum quidem esse *in d. §. litorum*. sed proprietatem eorundem nullius esse subiungit, hoc est, *communem*, nam eiusdem iuris esse, cuius est Mare, & quæ mari subiacet, terra, vel arena. Adde, quæ Cuiac.³

⁴ Sed nondum satis. Æstimo, rerum usum communem dici non posse, in quantum distare a publico debet. Usus publicus semper est, nunquam communis. Ostendo; nam commune id est, quod nostrum fieri occupatione potest, ut aer, aqua profluens, mare, litora maris, lapilli, gemme, &c. Commune (inquam) idem est, atque occupabile. Usus incorporeum quid est, non itaque occupabilis usus est, non (inquam) eo sensu communis. Denique & mare, & litus communia sunt, si proprietatem spectaueris, non si usum, nam si usum respicis, publicum utrumque est, nihil enim occupat is, qui mare adnauigat, aut qui casam in litore ponit, in quam se recipiat (casam intel-

tellige non fixum ædificium, vt male Cuiac. , sed tectum quasi pastorale) quie in eum vsum litore vtitur, vt siccare retia velit, & ex mari deducere. *d. §. litorum.*

Denique, quę communia sunt proprietate, eadem non communem habere vsum dicuntur, sed publicum, nam qui vtitur, nihil occupat; quin neque occupare interdum potest, licet forte vellet, vt euenit in fluminum, riparumque vfu. *d. §. flumina. cum not. §. Riparum. Inst. cod.*

- 6 Sed obstat ipsemet Tribun. denuo in *cod. §. flumina.* dum piscandi ius commune omnibus esse dicit in portu, fluminibusque, nam licet communes sint pisces, quasi qui pars sunt aquę, quę itidem communis est, ius tamen piscationis ad vsum solum pertinet, quem publicum semper esse, nuper diximus.

Resp. commune esse ius piscandi non quidem eo sensu, quo a publicis communia differunt, sed latiori, vt scilicet nulli prohiberi piscandi facultas possit, & prohibitus recte agat iniuriarum iudicio. *l. iniuriarum actio. i 3. §. si quis me.*

- 7 *ff. de Iniur.* ^d Sic, quę communia sunt, nullius quoque esse dicuntur. *d. §. litorum.* generali tamen acceptione, quia in hominis manum hucusque non venere, non etiam speciali illa, quę nullius sunt, a communibus differunt, quia diuini Iuris sunt. *§. nullius. Instit. de rer. diu.*

^a in *d. §. litorum. ver. publicus.*

^b In *Noti.*

^c *Ibid.*

^d *Bald. d. §. flumina. n. 8.*

De publicarum rerum prescriptione ad *l. ult. ff. de Vsucap. & l. si quisquam. ff. de diuer. & temp. præscr. quę conciliantur. Cap. CXV.*

1 *Loca iuris gentium publica non præscribuntur.*2 *Sed contra.*

DOcet Papin. *in d. l. ult.* loca Iuris gentium publica non præscribi duobus exemplis. Alterum de eo est, qui ædificium posuit in litore; nam si derelictum, aut funditus dirutum ædificium fuit, non potest longi temporis præscriptione aduersus eum uti, qui nouum ædificium extruere inibi velit. Alterum de eo, qui in publici fluminis diuerticulo solus pluribus annis piscatus fuerit, nam alterum eodem iure uti non prohibet. Intellige omnino, si piscationem deseruerit, ut in priori exemplo, nam si non deseruit, prohibere alterum bene poterit, ne eodem iure utatur, ut *d. l. si quisquam*. Sic bene componuntur duæ istæ leges, quæ primo videbantur ex diametro pugnare; has enim cum diligenter animaduerneret Franc. Conn. & duos Iurisconsultos iisdem verbis locutos sibi inuicem contrariari videret, vel negatiuam Martiano addendam cecidit, ut & Balduin. vel idem responsum duobus locis appositum, seiunctumque a suo principio cum aliqua mutatione literæ subtili quadam coniectatione asseruit, addens, non esse ingenui, probique hominis, & qui menti sibi turpe esse dicat, de eiusmodi legum conciliatione disputare.

Sed eo ipso, quem diximus, modo composuit Accurs. ex Ioanne, & secuti sunt alij. Iamque nihil vetat, ut dicamus, iura etiam publica præscriptibilia esse, namque ex Papin. *in d. l. ult.* qui in possessione sua piscandi manet post annos plures, similis ei est, qui ædificium nec deserit,

ne.

neque evertit; sicut enim arcere hic potest ab ædificio suo quemlibet, ita & ille a piscatione suas; et sicut hic dicere ædificium suum potest, ita & ille quasi suum dicere potest piscandi in diuerticulo ius; itaque multo plus habet, quàm temporalem quandam prohibitionem, ut dicebat Balduin. Denique, qui iure aliquo publico per annos plures usus est, is exceptionem acquisiuit, qua prohibere alios possit, donec piscationis locum deferat, nam ubi deseruerit, quasi postliminij iure rursus publicus locus fit. *l. in tantum. ff. de rer. diu. l. quod in litore. ff. de acq. rer. dom. n*

^a lib. 3. c. 10. n. 1.

^b §. flumina. n. 8. Inst. de rer. diu.

^c d. l. si quisquam. in gl. vlt.

^d Bart. Castr. Cuiac. & c. in d. l. vlt.

^e plaudat Ias. in l. quatinus. n. 99. & 100. ff. de flum.

^f d. n. 8. sup.

^g Cuiac. d. l. vlt.

Adultera an se ipsam prodere teneatur, ne iustę proli officiat.

Ad c. officij. de pœnit & remiss. Cap. CXVI.

- 1 Restituere qui non teneatur, aut damnum rescire.
- 2 Lex possibilis esse debet.
- 3 Fama res est valde pretiosa.
- 4 Sed nummario precio æstimabilis.
- 5 Restituendaque est cum dispendio fame.

Significasti (ait Innoc. 3.) quandam mulierem in penitentia tibi fuisse confessam, quod timens, ne viri possessio deuolueretur ad alios, quarundam herbarum succum potauit, & sic venter eius intumuit, & inde grauidam se ostendens sibi partum supposuit alienum, timensque Maritum, non vult facinus ipsi detegere, qui prolem credit sine dubitatione qualibet esse

Centuria II. Cap. CXVI. 273

se suam. Quoniam igitur postulas edoceri, utrum ei hac fraude durante sit penitentia iniungenda; respondemus, quod sicut mulieri, quæ ignorante Marito de adulterio prolem suscipit, quamuis id viro suo timeat confiteri, non est penitentia deneganda, ita &c.

An ergo iustæ prolis detrimentum non erit ab adultera ista reparandum? An dimittetur peccatum, nec prius tamē, quod ablatum inde fuerit, restituetur? Vtique (aiūt)

1 si quidē ratio dicat, ut domino reddatur suum, damnum ve illatū sarciat, modo absque læsione id fiat corporis, aut famę, quandoquidē, cum læsio incidit eiusmodi, nihil tunc inuito domino fit, adesse enim videtur voluntas domini, si nō expressa, saltē præsumpta, aut debita, cū velle debeat dominus ex recta ratione, ne sibi sua res cum tam graui mortis periculo, aut famę dispendio restituatur. Retinere ergo mulier poterit citra damnum salutis; atque ita quidē cōmuniter creditū. Sic alibi cōsultius, ac salubrius alienū retinetur, quam dimittatur, nēpe gladius, si suspicari possis, cū eo dominū graue aliquod facinus admissurū.

2 *c. ne quis arbitretur. §. duo sūt. 22. q. 2.* Deniq; ut prodere se mulier debeat cū tantæ rei discrimine, prædurū videtur, & moraliter impossibile, cui perinde nec positua quidē lex obligare posset. *c. erit autē lex. 4. dist.* Dixi sup. c. 46. Et hæc quidē nimis, ut opinor, praxi recepta, licet nō defuerint Authores grauissimi, qui temperamēta aliqua adhiberent. ⁶ Et reuera negari non potest, ex larga quadam consciētia nonnihil dictum, aut scriptū fuisse, cum nihil esse videatur in canone Pontificio, quod ad famę dispendium trahi possit. Loquitur Innoc. de muliere, quæ non

S re-

reuelasset, quia timebat de viro, periclitabatur vita, par-
 cendū animæ fuerat. Nihil non admitto, vbi periculū fa-
 cit vita, nā huc pertinet exēplum gladij in d. c. ne quis arbi-
 tretur. huc etiā ratio illa impossibilitatis, quā dicebant; sed
 nolim tā libere ad famā protrahi, quod bene receptū de
 3 vita est. Fama (inquit Couarr.) res quidē est valde precio-
 sa, maximumq; bonorū omnium, quę extra nos sūt. c. de-
 4 teriores. 6. q. 1. quia tamen externū quid est, & nummario
 precio æstimabile, propterea, si pluri sint Mariti bona,
 quā fama mulieris, quis, obsecro, inficiari recte possit, mu-
 lierē se ipsā prodere oportere? Nam & illud in cōfesso est,
 teneri eū, qui insontē aliquē infamauerit, retractare, resti-
 tuere etiā cum discrimine proprię famę, saltē, si equalis ia-
 ctura famę in vtroq; est, debitore. s. & creditore. Tunc
 ego. Si famā restituere teneor cum dispendio famę, ergo
 & bona teneor iusto filio reparare cum eodē famę discrimi-
 mine, si eiusmodi illa sunt, vt valorem famę valeant com-
 pensare. Vide Sot. 7

- ^a Innoc. Panor. & alij, quos refert Couarr. in relect. reg. peccatum. par. 1. n. 6. vers.
 Quartum. & c. Less. de iustis. lib. 2. c. 10. dub. 7. n. 50. Vasq. in Opusc. tit. de test. a.
 c. 5. §. 1. n. 4. Laym. in sum. par. 3. c. 14. n. 1. & seq.
^b Omnes relat. Sot. latiss. de iustis. & In. lib. 4. q. 7. art. 2. in resp. ad 2.
^c Sup. vers. sed & secundo.
^d Arist. 4. Ethic. c. 3.
^e Erudite Couarr. (post Arist. & D. Tho.) lib. 1. Variar. c. 2. n. 8.
^f Sup.

An is, qui promissa, non exposita pecunia ludit, teneatur
 extra forum contentiosum promissa exsoluere. Adl.

1. ff. de alea usu, & aleat. Cap. CXVII.

2 Qui ex lucro acquirit, suum facit.

2 Sed

Centuria II. Cap. CXVII. 275

- 2 Sed restituit, & quomodo.
- 3 Alearum lusus quasi contractus quidam est.
- 4 Ei retentio competit, cui actio datur.
- 5 Frustra petit, qui statim restitutus est.
- 6 Qui usuras iurato promisit, soluit.
- 7 Non item si promisit simpliciter, & cur.
- 8 Infidelis parum abest a periuro.
- 9 Circuitus non semper inutilis.

Consentiunt Scriben. (quod & receptum praxi) eum, qui ex ludo quæsierit, suum facere, nec teneri restituere, nisi compellatur a Iudice; licet enim lex humana præcipiat, sic quæsitum reddi, penasque Lusoribus adijciat, ut bene constitutæ Reip. summe perniciosæ, non tamē acquisitionem prohibet dominij. Vide *d.l. 1. auth. alearum* (quicquid sit de græca litera) *C de Relig. & sumpt. fun. c. inter dilectos. de excess. Præl. cum not. c. Clerici. 2. de vita, & honest. Cleric.* Denique restitutio non debetur,

- 2 nisi petatur coram Magistratu; est enim alearum lusus cō-
- 3 tractus quidam cōditionalis in eam causam factus, ut, cui fors obtigerit, id, quod appositum lusoriæ mensæ est, queri debeat, unde, & citra restitutionis aleam illud est, quod ita acquiritur in alea. *l. 1. § si convenit. ff. Depos. c. 1. de pact.* Vide Couarr. ^a

Æstimat vero iste secutus Adriani sententiam, eum, qui pecuniā promisit, non teneri in foro animæ; nec desunt sectatores penes Sal. ^s Quia (inquiūt) posset deinceps, si solueret, repetere corā iudicante, ei vero competit retentio

- 4 magis, cui actio datur. *l. inuitus. §. cui damus. ff. de Reg. Iur.*

S 2 Et

Et licet nihil actū corā iudicante fuerit, nec propterea videatur excusari interim posse, ne, quod promissit, soluat, atque tamē qui promissā pecuniā lucratus est, videtur incapax factus ante omnem Iudicis sententiam ad petendum, cū ius quod acquirit, eo ipso transferatur ad perdentem.

Contrarium puto verius, eū scilicet, qui promissit, soluere interim debere, & deinceps repetere, si velit, corā Iudice solutū posse. Nam Lusor iuste acquirit obligationē promissionis, priusquā aditus Iudex sit, cum & iuste dominium acquirat quæstus e ludo facti; ergo interim petēdi ius habet ab eo, qui promissit, quo sit, vt excusare se promissor nō possit, aut nō iure faciat, si se excuset. Nec videri potest incapax factus, qui lucrum sortitus e Ludo est; cur enim incapax sine lege irritante? Incapax ergo nequaquam redditur, nisi facto Iudicis.

Minus valent regulę illę Iuris, competere ei retētionē, cui actio datur, immo frustra petere eum, qui statim restitutus est. *l. dolo ff. de doli excep. &c.* si quidem in foro contentioso seruari debent, non in foro Cæli, lex enim Domini immaculata, &c.

6 Adde *c. debitores. de Usur.* in quod frustra obnituntur. Ibi qui vsuras promissit, & iurauit, tenetur soluere, & solutas postea repetit. Ergo, & qui pecuniam promissit in alea, interim soluere obligatur, sed repetere exinde potest. Nec dicant, illud ita esse, ne periurus sit, qui promissit, nam & hic promissum dare debet, ne sit infidelis. At (inquiunt rursus) qui promissit simpliciter vsuras, sed non iurauit, non tenetur in foro animæ, ergo singulare illud in iure iurando est. Volo hic sinceros Iudices; credo .n. eum, qui
usu-

Centuria II. Cap. CXVII. 277

vsuras promisit, soluere non teneri, quia creditor petendi ius non habet, si iuratum non est. At hic ludi creditor, & petit, & iuste petit; itaque soluere promissor debet, ne infidelis sit, qui parum distaret a periuro. *c. iuramenti. 22. q. 5.*

9 Quod obijciunt, circuitum istum quasi Reip. inutilem obtruncari oportere, valeret, nisi periculum hic faceret anima promissoris. Et præterea non est inutilis circuitus, quo lusores sic vexentur, ut a crimine quantum fieri possit, arceantur. *arg. d. c. debitores. Vide Sal.*

a. Reg. peccatum par. 2. §. 4. n. 8.

b. De Ludo. dub. 26. n. 2.

c. Ibid. n. 3. Et de quæst. larius.

An qui certo sciens, potiores partes se in ludo habere, spon-
sionem auget, teneatur restituere. Cap. CXVIII.

1 An qui sciens, de minutum esse precium frumenti, uendit ignorant, restituere teneatur. 4.

2 Aut qui vendit, sciens viliori precio distrahas merces.

3 Venditio bonæ fidei contractus est.

5 Naturalis ludi lex.

ME sæpius fœmellæ interpellarunt, rogantes, an cui sorte obuenerint tria Regum signa in ludo illo vulgari, quo se illæ quotidie implicant, augere spon-
sionem tuto possit. Non ausus proferre sententiam, ne me etiam cum ipsis perderem, risi, ac silui. Nunc rem examino, ne se illæ exaniment.

Recepta sententia est, restitui, quicquid lucro obuenerit, oportere, sic enim testatur Couarr. Et, quantum video, hoc vno munitur, quod si quis sciens, decreto Prin-

S 3 cipis

cipis deminutum frumenti precium esse, vendat ignorant, & precium recipiat, quod secluso decreto iustum erat, restitutionis onere grauiatur, sicut & is, qui cum frumentum haberet tempore famis, sciretque naues paulo post frumenti copiam aduecturas, atque adeo viliori precio distrahendum fore, ignorant vendiderit, se sequi cum alterius damno locupletarit.

Sed hæc minime oblitere, quin ille contrarium sentiret.

3^a nam, & an similia sint, & an vera, pariter ambiguum.

An similia, quia venditio contractus bonæ fidei est, qui nullam fraudem admittere, licet in re existat, potest. An

4 vera, quia nullum esse restitutionis onus, licet male

5 agat venditor, credidit D. Tho. > Cæterum, ut contra-

rium verius putet, & lusori faueat, eo ducitur Couarr.

quia naturalis ludi lex eam conditionem habet a consensu utriusque ludentis, ut qui meliorem, ac potiore ludi partem habuerit, possit, licet certus de lucro, alterum

ad augendam sponsonem inuitare, appositamque pecuniam augere, modo aliunde absit dolus, vel fraus; quod

sensisse omnes docet Sal. ^d

Sed vereor, ne lex quædam noua, quæ pro lusoribus valde faciat, statuatur. Æstimo, rationem esse alex, ut appositam pecuniam trahere secum debeat, cui potior pars obtigerit, utque spondere is possit, qui pecuniam habet in discrimine, non qui certus victoriæ est, sic enim &

ille, qui peiorem ludi euentum timet, caute, & simulate augere sponsonem potest, ut recedat is, qui meliori potitur; nam periculum aliquod subit, qui sic sponsonem auget, vnde quasi Venator per iocum dicitur, qui lace-

Centuria II. Cap. CXIIX. 279

ros artus, lacerasque vestes referre soleat. Ceterum, ut deponat, ut inuitet, ut spondeat is, qui nullum fortunæ discrimen sentire possit, ex lege ludi esse, mihi certe non probabitur, est enim inuitatio quasi ad æquabile fortunæ certamen prouocatio, & qui supra aleam fortunæ est, non ad pugnam vocat, sed ad exitium.

Dicam potius, neque aleam esse, neque ludum certa victoria potiri posse, cumque sustineri vix queat, ne lusor, quasi ex non iusta causa acquirens, generaliter restitutione grauetur, hanc ludentium legem usque eo protrahere, ut super certo augere sponsonem liceat, suspectum credo, atque interim communi sententiæ hærendum censeo.

^a reg. peccatum. par. 2. §. 4. n. 5.

^c sup.

^γ 2. 2. q. 77. art. 3. in fi.

^δ De ludo dub. 25. n. 2.

An possit bene cautus, peritusque lusor ab imperitio-
tore lucrari. Cap. CXIX.

- 1 Par esse conditio debet utriusque aleatoris, & quomodo.
- 2 Certare de ingenio licet, & lucrari.
- 3 Alea in fortunæ variatione tota est.

NEgat communis schola, ^a si talis peritia est, ut certum quem victoriæ faciat; idque argumento illo, quia par esse conditio debet utriusque ludentis.

Sed vereor, ne ratio ista vera non sit; parit is. n. requiritur circa leges quæ, ludi illius sunt, non circa modum peritiæ, vel industriæ; Cumque nulla melior ratio communē

S 4 sen.

sententiam iuuet, contrarium verius non nulli estimant,
 2 eo firmati, quod reiecimus paulo ante, certum de victoria augere sponsonem posse. Addunt, si duo certent de ingenio, lucrari eum posse, qui certus vincendi est; Ergo, &c. Verissime quidem, si duo ludentes id omnino velint, & quasi paciscantur inuicem, ut plus industria vincat, quam fortuna; quid enim prohibet, duos, aut corporis, aut animi viribus certare velle, eumque qui superiorem se esse agnouerit, ad pugnam egredi, vincere, & lucrari? Sibi enim imputare alter debet, qui superioris vires maluerit experiri, quam credere. At etiam, si imperitior prudens, ac sciens se se periculo exponat, nil vetat, perdere eum posse, quod & donare, si ita velit, potest.

Nostra disputatio alia, atque alia est, nam peritum supponimus, qui imperiti, & nihil tale cogitantis eludere, ineptiam velit, & ab inconsulta quadam facilitate lucrū captare. Hunc itaque alegg vix patimur velle accedere, 3 qui talis ingenio est, ut supra aleam sit. Cumque ludum dixerimus in fortunę variatione totum esse, absque vlla etiam variatione communem sententiam sequimur, & firmamus.

• De Ludo dub. 25. n. 1.

An vocatus mandante Iudice presumatur in ambigua questione vocatus instante parte. *Ad c. 1. de Iudic. Cap. CXX.*

- 1 An solemnita presumantur.
- 2 Petitio partis non solemnitas est, sed factum præcurrens.
- 3 Et an pars integralis sit.

4 Ci

- 4 *Citatio quibus constare intelligatur.*
 5 *Iudex non mouetur, nisi instante parte, & cur.*
 6 *Citatio sumptum requirit.* (cipue respicit.
 7 *Actus eius voluntate gestus præsumitur, cuius utilitatē præ-*

Petitionem partis in dubio præsumendam, frequentius creditum, Vide Aret.² Sed nihil tam implicitum. Et illud quidem ridiculum, petitionem istam inter solemnia
 1 recenseri, & tunc requiri diligēter, an præsumi solemnia
 2 possint, & numquid intrinseca esse oporteat, vt præsumā-
 3 tur. Vide Dec.² Petitio partis non solemnitas est, sed factum simplex, quod vocationem præcurrit iudicantis ex
 4 Alc.² Eo autem processum est, vt non solemnitatem, nō
 5 factum dixerint esse Recētiore quidam,² sed partem integralē citationis. Et fortasse obtinuerint, si de hac re pinguius disceptetur, videtur enim citatio vnū esse quasi corpus ex quatuor partibus integrantibus, videlicet, petitione partis, commissione Iudicis, executione Nuncij, & relatione eiusdem. Atque ita quidem resolverint Commentarienses communiter.

- 4 Sed nostra disputatio ab his procul est. Citationē dicimus cōstare sola Iudicis vocatione, petitionē partis causam esse extrinsecā motiuā Iudicis, executionē Nuncij extrinsecā pariter, sed instrumentalē, relationē vero eius ad fidē citationis iā constitutę, ac factę volumus pertinere. Ex his nouum colliges pro Iudice argumentū. Nam, si petitio causa motiua est Iudicis, ergo & supponitur ad motum Iudicis,
 5 cum non sit motus sine mouente; idque eo magis, quia Iudex non mouetur, nisi instante parte, est enim omnibus
 in

in confesso, nec præsumi, nec debere Iudicem officium suum interponere pro eo, quod priuatim interest, præterquam requirente eo, cuius interest; cuius rei prima illa ratio est, quia Iudicis est seruire causæ, nec seruire intelligitur, aut potest, nisi supposito iussu dominantis.

- Ergo præsumitur petitio partis, quia præsumitur pro Iudice, nec deesse possunt aliæ verisimilitudines; est enim citatio
 6 actus, qui sumptum aliquem requirat, istum vero neque a Iudice factum censere possemus, neque ab alio temere,
 7 qui perdere suum velit. arg. *l. cum de indebito. ff. de probat.* Et præterea eius voluntate, & petitione in dubio factum crederemus, cuius vtilitatem præcipue respicit. arg. *c. constitutis. 45. de testib. & not. ad. l. 1. C. de Eden.*

^a Vide Aret. d. c. 1. n. 11. Rip. n. 20. Alc. n. 8. Menoch. lib. 2. præf. 23. n. 1.

^b Dec. n. 7 in d. c. 1.

^c Alc. ibid. n. 8.

^d Bero. ibid. n. 48.

An prohibiti testari cõi iure possint tamen ad pias causas testamento disponere. *Ad l. 1. C. de sacros. Eccl. Cap. CXXI.*

- 1 *Privilegium metiendum ex mente concedentis.*
- 2 *Christianorum Collegia olim interdicta.*
- 3 *Privilegia coarctantur de idoneitate.*

Dixi alibi, eam semper fuisse Canonistarum omnium receptam sententiam, ut testari prohibiti per Ciuiles leges, possint tamen ad pias causas testamento disponere. Mihi nunc retractandum non nihil est, & nouum de praxi testimonium proferendum.

Quæstio hæc disputari non potuit ante Constantinum in d. l. 1. ubi verba illa insignia, & passim decantata per scho-

Centuria II. Cap. CXXI. 283

scholas, & Curias. *Habeat unusquisque licentiam sanctissimo, catholico, venerabilique Concilio decedens bonorū, quod optauerit, relinquere, & nō sint caſſa iudicia eius, &c.* Unusquisque (ait Bar.⁶) etiam alioqui inhabilis ad testandum. Sed perperam, credere enim non debuit, voluisse Constantinum vno verbo totam obseruationem testamentorum multis vigilijs excogitatam, inuentamque euertere, vt loquitur Iustin. *in l. si. quando. C. de inſſ. test.* maxime, cū ipse Bartolus a se diuerterit, nonnullosque exceperit, qui nec testari quidem ad pias causas possint.

- Equidem communem sententiam sequor contra Bartolum: nec contraria terrent, nam singulis obuiam fit, si
1. priuilegium metiamur ex mente concedentis, vt par est.
 2. Enimuero, cum olim Christianorum Cōcilia, seu Collegia interdicta essent, nec perinde dari aliquid, aut relinqui eis posset, primus Constantinus (vt totidem verbis scribit Melchiad. Pont. *in c. futuram. 12. q. 1.*) *fidem veritatis patenter adeptus licentiam dedit, per vniuersum Orbem sub suo degentes Imperio non solum fieri Christianos, sed etiam fabricare Ecclesias, & pradia tribuere posse constituit.* Mens itaque fuit optimi Principis, vt voluerit non quidem testandi inhabiles, sed alioqui testamenti factionem iure habentes priuilegio iuuare, vt pro Ecclesijs valide disponant; Et hæc ipsa mens concedentis satis in subiecta ratione nitet, non enim personam testantis ratio tangit, sed libertatem, vt ibi. *Liber sit stylus, & licitum, &c.* Nec nouum Bartolo esse potuit, aut debuit, priuilegium quodlibet, quantumuis generale sit, restrictionem tamen recipere de idoneitate. *vulg. l. vt gradatim. vers. & si lege. ff. de Muner. & honor.*

^a Sac.

^a Sac. In contr. differt. 7. c. 5.

^b in d. l. i. repetit. n. 15.

^c De comm. Adden. ad Bar. cum Gothofr. Et vide ibid. las. n. 9. Tiraq. de priuil. pia cau. priuil. 79. Clar. §. testamentum. q. 5. n. 2. Craeod. §. testamentum. n. 2.

Antestari Monachus possit. *Ad §. si qua mulier. Auth. de Sanctis. Episc. Cap. CXXII.*

- 1 Monachus nec dominium habet, nec voluntatem.
- 2 Monachus acquirit Monasterio.
- 3 Sed filios habens ius diuidendi habet inter eos.
- 4 Et numquid diuisio ista sit testamentum.
- 5 Testamentum quid. (legis.)
- 6 Monachus an diuidendo agere quid valeat ultra praescriptum
- 7 Indultum contra rationem legis non extenditur.

Monachum testari non posse, & communibus omnium placitis resolutum, & in Auditorio Romano definitum, & in utroque iure firmatum reperitur. c. 2. de testā. c. quia ingredientibus. c. si qua Mulier. c. perlatum. 19. q. 3. auth. ingressi. C. de sacros. Eccl. Nam nec dominium habet, d. auth. ingressi. quasi qui professione Religionis sua, seque ipsum transtulit Monasterio; nec plus velle potest, quam seruus. c. non dicatis. 12. q. 1. c. multos. dist. 34.

- Mirum itaque videri potest primo aspectu, quod statuitur in d. §. si qua mulier. & repetitur C. de sacros. Eccl. Auth. si qua mulier. & d. c. si qua mulier. 19. q. 3. Si qua Mulier, aut
- 2 vir, liberis non extantibus, monasticam vitam elegerit, & Monasterium intrauerit, Monasterio, quod intrauit, res eius
 - 3 competere iubemus. Sed si persona liberos habens, antequam de rebus suis inter eos dispenat, Monasterium intret, liceat ei postea inter eos diuidere legitima nulla diminuta, & quod eis

non

Centuria II. Cap. CXXII. 285

non dederit, Monasterio competet. Sed si omnem substantiam inter eos filios diuidere voluerit, sua persona filiis connumerata, partem sibi retineat, quæ Monasterio competere debet.

Prætereo quæstionem, an authentica ista lex, cum Civilis sit, & de Monachis nominatim decernat, arctare Ecclesiam possit vide c. *Ecclesia S. M. de constit.* & quæ alibi ego. Sat est, decretorum libris insertam esse, et Ecclesiasticorum moribus comprobata. Venio autem ad id,

4 quod præcipuum in re nostra est, & quæro, an diuisio illa vere testamentum sit.

Sunt, qui asserunt, testamentum esse, inde sumpto argumento, quod vnaquæque bonorum dispositio per modum quotæ, & vniuersitatis testamentum credi potest alleg. l. *quoties. C. fam. Hercisc. l. hereditatem. C. de Codicil.*

Negant alij, & non testamentum, sed puram diuisionem quotæ contendunt esse, quam professus facere permittitur, non quasi dominus, sed quasi minister constitutus a lege.

Equidem in simplici ista distributione bonorum non inuenio testamenti rationem. Testamentum est sententia libera nostræ voluntatis. l. 1. ff. *de Testam.* Videndum, an

6 Religiosus in sua illa bonorum diuisione facienda inter liberos aliquid possit proprio affectu, & voluntate decernere ultra id, quod ei præscribitur ab imperiali lege; nam, si quid ultra potest, patior, diuisionem illam testamentum dici, si minus, tunc simplex administratio erit dependens ab indulgentia legis absque vlllo dominio, vel iure.

Et magis est, vt nihil valeat, nam verba legis rem valde,

li-

limitant ex Suar. & concessio illa valde singularis est, quæ propterea non facile dilatarî potest extra proprios fines, quasi cōtra rationē legis generalis. *l. quod vero. ff. de ll.* Nec repugnat ius istud diuidendi inter filios votiux pauperati, quia pura administratio est pendens a lege, quæ Ministrum facere Monachum potest, & quasi diuisorium arbitrum, licet non Dominum *c. cum ad Monasteriū de sta. Monach.*

^a Sanch. Decal. to. 2. lib. 7. c. 8. n. 2.

^p Rot. in Recent. decis. 76. n. 1. par. 2.

^y Sac. Iur. contr. dissert. 32.

^d Rodrig. quest. Regul. to. 3. q. 68. art. 2. Sanc. & alij.

^e De relig. to. 3. lib. 8. de pauper. c. 16.

Emptum ex pecunia Ecclesiæ, non tamen Ecclesiæ nomine, sed proprio e mentis, an ipso Iure in Ecclesiæ dominiū cedat. *Ad cap. 2. de testam. Cap. CX XIII.*

1 Emptum ex pecunia mea non est meum, sed e mentis.

2 Ecclesia, pupillus, & miles æquiparati. 8.

3 Pupillus emptum ex sua pecunia utiliter vendicat.

4 Item miles. 7.

5 Transfertur absque traditione dominium fauere Ecclesiæ.

6 Quid iuris pupillus habeat in re, quam ex pupillari precio emerit extraneus. 10.

9 Modus priuilegij in æstimatione est Principis.

Vix colligi veritas potest ex Ciuiliū, Ecclesiasticarū ve legum pronunciatis. Sunt enim, quæ ita loquuntur, vt non ipso Iure Ecclesiæ esse videatur, quod emptum ex pecunia eius est, sed ei tradendum, conferendum ve, aut reliquendum. *c. placuit. 12. q. 3. c. fixum. 12. q. 5. c. 3.*

de

Centuria II. Cap. CXXIII. 287

de success. ab intest. Et sunt, qui Ecclesiæ esse debere, in Ecclesiæ domino conseruandum, aut reseruandum, eidem restituendum esse dicant. *d. c. 1. de testam. c. 1. & 2. de pecul. Cleric. auth. licentiam. C. de Episc. & Cler.*

- 1 Si quæramus de ratione, hæc quidem prioribus legibus congruentior est; nam generali Iuris regula emptum ex pecunia mea non est meum, sed eimentis. *l. si ex pecunia. C. de rei vend. cum simil.* Sed ab hac regula declinare legē potuisse, ut piā causā pie iuaret, indubitatum quoque est. Posterioribus magis hærent pupillorum, ac militum causæ. Trita est æquiparatio pupilli, militis, atque Ecclesiæ; aut si minus trita, quæ militis cum Ecclesia est, saltem pupillum Ecclesiæ parem omnimodo faciunt Alex. & Innoc. P. P. *in c. 1. & c. auditis. de in integ. restit.* Atqui in pupillo hoc iuris videtur esse, ut emptum sua pecunia possit ipse quasi dominus vtiliter vindicare. *l. 2. ff. quan ex facto tut. l. 3. C. arbitr. tut.* In milite quoque idem est iuris. *l. si ut proponis. C. de rei vend.* ergo, &c.
- 2
- 3
- 4

Quid dicendum? Inualuit opinio, posse Ecclesiam ex priuilegio vindicare, quod sua pecunia, non suo nomine emptū sit. 2 Eoque maxime, quod fauore Ecclesiæ alibi quodque creditur absque traditione transferri dominium posse. *l. vlt. vbi Gl. C. de sacros. Eccl.* Puto tamen, cum recepta quadam moderatione rē accipi oportere. 2 Animaduersum namque ab ijs est, qui ad hanc materiam oculate scripsere, canones omnes, seu leges, quotquot afferantur, ut probent, emptum ex pecunia Ecclesiæ non eimenti acquiri, sed Ecclesiæ, loqui in Episcopo, seu Clerico, administrationem habentibus. Et ecce proportio. Nam leges
iti.

itidem, quæ decernunt, emptum ex pupilli, vel minoris pecunia ipsorum esse, non eementis, de tutore semper, aut curatore loquuntur. Quid itaque, si extraneus, is (inquam) qui administrandi ius non habet, ex pecunia Ecclesiæ, vel pupilli sibi aliquid comparauerit? Non aliud forte de pupillo sentire possumus ex recepta scribentium distinctione, quam, ut bona illa habeat nexu pignoris obligata, quæ eius pecunia, non etiam eius nomine emptæ ab extraneo fuerint. *l. 3. ff. de reb. eor. &c.* cum not. Ergo & idem de Ecclesia sentimus, ut scilicet in bonis, quæ eius pecunia fuerint comparata, obligationem pignoris nanciscatur.

- 7 Obijcies forte militem, qui indistincte vendicandi ius
- 8 habet, si quid eius pecunia, non suo nomine ematur. Comparationem Clerici, & militis habemus in praxi indubitatam, illudque simul in foro constitutissimum, si quid Clerico indulgeatur iure militiæ Clericalis, id magis Ecclesiæ dari. At, si cum Theoricis habenda res est, militis, atque Ecclesiæ comparatio suspecta valde est, quasi quæ Scribentium votis plus nititur, quam legis voluntate. Nec placet, ut solis Commentatorum placitis priuilegia dilatentur,
- 9 quorum modus in estimatione esse debet Principis concedentis. *l. Neratius. ff. de Reg. Ju.* maxime, cum ipsimet practici in multis casibus quam sæpissime varient.
- 10 Tene ergo pupilli, vel minoris, non etiam militis æquiparationem, & conclude, emptum ab administratore ita esse Ecclesiæ, vel pupilli, ut vendicari possit, emptum vero ab extraneo non item, sed id, quod ita emptum fuerit, stare loco pignoris, vel hypothecæ. Sique casus uspiam sit,

ut

Centuria II. Cap. CXXIV. 289

ut in subsidium pupillo detur utilis vendicatio (ut probatum volunt. *l. filie ff. de solut. utinam bene*) hanc quoque in subsidium Ecclesie dari.

¶ Vide scripta ad c. inquirendum de pecul. Cleric. De comm. Couarr. d. c. 1. de testam. l. 5. et c. 1. in fin. Moral. par. 2. lib. 7. c. 10. q. 1.

¶ Ver. in rem.

¶ Vide scripta ad l. si vi proponis. C. de rei vend. ubi Cin. Bart. n. 3. Bald. n. 4. Castr. n. 2. Et ad d. c. inquirendum ubi Arch. n. 5. Couar. sup. d. n. 5. Donel. Comm. lib. 5. c. 1. Truq. prius. pro causa. 120. in fi.

¶ Couar. d. n. 5.

An ædificium solo cedere intelligatur, si Tutor ex pupillari pecunia ædificet, & quid, si construat aliquid Clericus ex pecunia Ecclesie suæ. *Ad l. 1. ff. de tig. iniun. §. cum in suo solo Instit. de rer. diuis. Cap. CXXIV.*

1 *Materia ædificij vendicari non potest, & cur.*

2 *Pro consumpta pecunia quæ actio pupillo detur.*

3 *Ecclesia iure videtur pupilli.*

Cum ædificatū ex pupillari precio non ædificantis esse debeat, sed pupilli, in quem illico dominium transit, ut est *superiori capite* definitum, negari poterat primo aspectu, ædificiū solo cedere, nam & illud quoq. præmittitur, ex pupillari pecunia emptā fuisse materiā illam, quæ adhibita ad construendū fuit. At, si pupilli materia esse debet, nō euentis, *arg. l. 2. ff. quan. ex fact. tut. l. 3. C. Arbitr. tit. ergo* & solū, in quo fundatum ædificium est, ædificio cedere oportet, & pupilli, non tutoris vtrumque esse.

Verius puto, nullam in hac re esse prærogatiuam pupillaris ætatis. Præmittes, ædificium ex pupillari pecunia construi cum mala fide Tutoris, qui suppresso pupilli nomine pro se ipso ædificet. Quod ubi præmiseris, statim animad-

T uertes

uertes, in edificio extructo duo esse, precium .s. materie, & mercedes fabrorum. §. certe. *Instit. de rer. diu.*

Materia in dominium pupilli transit, ut dixi, sed non ideo vindicare eam pupillus potest, uti neque alius quilibet. Ostendo, nam generaliter, cum in suo solo ex aliena materia mala fide ædificat quis, dominus tunc materie non desinit Dominus eius esse, sit pupillus, vel alius, sed tantisper, neque vindicare eam potest, neque ad exhibendum de ea re agere, sed duplum consequitur per actionem, quæ vocatur *de tigno iniuncto. d. l. i. d. §. cum in suo solo.* Aut, si agere ad exhibendum potest, non debet tamen edificatorem quasi possidentem conuenire, sed ita, quasi dolo malo fecerit, quominus possideat. *d. l. i. in fi. Idq; lege 12. Tab.* sic constitutum est, ne ædificia rescindi necesse sit, ut ibi, adeoque publica suadente utilitate, cui & priuatam pupilli, & alterius cuiuslibet cedere par est.

2 Quod etiã ad mercedes pertinet, quæ pupillari precio solutæ sunt, illud sane liquet, pupillũ amittere dominium illius pecuniæ, quæ consumpta est. Quia vero mala fide consumpta est, ut præmitto, actionem pupillus habet ad exhibendum, qua edificatorem, eundemq; tutorem suũ consecetur, quasi eũ, qui dolo desijt possidere. §. *Nunc admonendi. Instit. quib. alien. lic. vel non.* Actionis autẽ ea vis erit, ut, cum exhiberi nũmi nequaquã possint, damnetur reus ad id, quod interest, quod estimare actor debeat iureiurando in litem. *l. nũmis. l. in actionibus. ff. de in lit. iuran.*

3 Habes, quid sentire de Ecclesia possis, quæ iure utitur pupilli. *c. 1. c. auditis. de in integ. rest.* Nec valet tex. in *c. Apostolicos. in fi. 12. q. 2.* est enim impertinens locus iste, &

Mo-

Centuria II. Cap. CXXV. 291

Monasterium Ecclesie reddere, cuius pecunia constructum est, aliud præterea videri non potest, quam ius reddere patronatus, vt ibi per Gl.

Teneri Ecclesiam lege inuentarij. *Adl. ult. C. de iure delib.* Cap. CXXV.

- 1 *Pupillus omittere inuentarium non debet. 6.*
- 2 *Nec miles, aut alius quilibet.*
- 3 *Inuentarij lex an ex æquitate nature sit.*
- 4 *Ius Ciuile obligare Ecclesiam an possit, & quando.*
- 5 *Inuentarij lex cur inuenta. 7.*

SI inuentarium Ecclesia non fecerit, an teneatur ultra vires hæreditatis, disquisitio est Interpretum nõ vulgaris. Et mirum est, inualuisse interdum, vt non teneatur. At nihil forte in iure tam reuolutum, quam teneri Ecclesiam inuentarij lege. Nam, si pupillo comparatur, iã pupillus omittere inuentarium non debet, aut, si omiserit, restitutionis indiget auxilio. §. *illud. Auth. de hæred. et falc.*

- 2 Si militi, in eadẽ quoq; causa miles est, vt teneatur d. §. *illud.* Immo satis, superque explicat Iustin. valere ius istud in omni persona, seu priuata, seu militari, seu Sacerdotali, seu
- 3 Imperiali, seu alia qualibet. Nec dicant, inuentarij legem duram quodammodo, & naturali equitati iniuriosam videri; Immo enim secundum naturã est, cum rationẽ sequatur quasi contractus, vt *infra*, & a iure Pontificio fuerit approbata. c. *Raynaldus. in fi. de testam.*

At (obijcient) si Inuetarij lex iure Canonis recepta est, nõ ita tamen recepta probatur, vt Ecclesiam liget. Ergo, quæ

T 2 vin-

vinculū Ecclesiæ inijcit, ciuilis constitutio est. *d. l. ult. C. de In. delib* Ius autem Ciuile obligare Ecclesiā non potuit, eo-
que minus, si de Ecclesia, aut personis sacerdotalibus nū-
cupatim disposuerit: *c. Ecclesia S. M. de constit.*

Respondetis, Clericū, atq; Ecclesiā obligari ciuiliū Cō-
stitutionū nexu, si nō coactiue, saltem directiue. *3 c. 1. de
oper. no. nūc. c. innotuit. de Arbitr. c. super specula. de priuile.* Vt
autē supra vires hæreditarias Ecclesia teneatur, neglecta
inuentarii lege, non esse quid coactiuū, quod irrogare pē-
nā videatur, sed directiuū, rationemq; habens quasi con-
tractus ab Ecclesia sine Inventario adeunte initi. Neque
obstare, si de Ecclesia, aut Sacerdotibus nominatim cautū
sit: Nam Cæsareas leges Pontificijs decretis minime oblu-
ciātes fuisse a Romanis Pontificibus quasi Canonicas re-
ceptas, & approbatas, ^d excusariq; Iustinianum, aliosque
Principes, qui de Ecclesiasticis rebus, aut personis leges
sanxerint, cū. n. de Clericorū priuilegijs ignorarent cōplu-
ra, facto magis, quā iure potestatem in eos suā exercuisse.

- 5 Restat scrupulus: Nam obligatio hæc legis (inquiunt) sola
illa præsumptione nititur, vt hæres bona aliqua de hæredita-
te subtraheret, ob quā causā equū visū est, teneri cum ultra
id, quod in hæreditate esse demonstrasset. At non pie de
Ecclesia præsumeremus, vt hæreditaria bona subtrahere
voluisset. Scrupulū dixi, quia soliditatē nullā habet. An nō
6 immunis ab ea suspitione pupillus quoq; est? Et tamē in-
uentarij lege tenetur. *d. §. illud.* Nam, si non pupillus, sal-
tem Tutor potuit subtrahere. Atque ita, quod Ecclesiæ im-
putare non possumus, Præfato, vel administratori Cleri-
co adscribendum putamus. Sed nec credimus, præsumptio-
nē illa huic obligationi causā præbuisse, aut non finalem

præ

Centuria II. Cap. CXXV. 293

prebuisse sed impulsuū idq; conijcimus ex ver. forte, quo Iustinianus utitur in §. hinc nobis. Auth. de hered. & Falcid. Verius est, heredē, omisso legis beneficio, obligari ultra vires, quia sic voluit, aut (quod idem est) quia soluendi onus suscepit quasi ex contractu, quem cum Creditoribus, ac legatarijs iniijle videtur. §

Neque his, quę diximus, obstare idem Iustinianus potest in Auth. sicut. C. de sacros. Eccl. dū prohibet, aliquid capere Ecclesiam posse, quo ultra id, quod capit, oneretur. Non enim de hereditate loquitur bonus Princeps, sed de causis particularibus, in quibus omnis ratio deficit repræsentationis, quasi contractus, & consensus, ut §. sicut. Auth. de non alien. reb. Eccl. vnde sumitur.

a De comm. Fely ad c. de quarta. n. 7. de præscrip.

b De comm. las. ad d. l. vi. §. vii. n. 6. C. de la. delib. De magis comm. Crass. art. inuentarij. 7. 22. n. 2. post al. os.

c Vide scripta ad l. cunctos populos. C. de sacros. Eccl. ad c. Ecclesia. s. M. de Cōstit. De comm. suar. lib. 3. de h. c. 34. n. 6. & lib. 4. de immun. c. 16. n. 13. Et vide, quæ ego sac. iur. contr. differt. 32.

d Dixi ead. differt. 32. n. 12.

e Vide Tirac. in trall. cessante caus. limit. l. c. n. 1. Barb. in remiss. d. l. 109. n. 7.

§ Vide Conar. c. 1. de testam. n. 14. Fachin. contr. iur. lib. 5. c. 20.

An & fiscus inuentarij lege teneatur. Ad l. i. §. an bona. ff. de Iure fisci. Cap. CXXVI.

- 1 Fiscus in dubio priuatorum iure utitur.
- 2 Princeps inuentarij lege tenetur.
- 3 Fiscus an contineatur appellatione personæ, vel hominis.
- 4 An bona, quæ soluendo non sunt, ipso iure quæri possint fisco.
- 5 Creditoribus fiscus supra vires non obligatur.
- 6 Fiscus quando non verus successor, sed anomalus.
- 7 Intelligitur in bonis esse, quod superest, deducto ære alieno.
- 8 Fiscus quando teneatur inuentarij lege.

T 3 Ve-

Vera resolutio est, quæ & votis recepta plurimorum, & fiscum inuentarij lege teneri, cum priuatorum iure, utatur in dubia causa. *litem veniunt. §. in priuatorum. ff. de hered. petit l. 1. C. eod. tit. l. idem. ff. de Compens.* At nec dubia quidem causa huiusmodi est, cum fuerit aperto iure explosus ab hac prærogatiua fiscus. *§. illud quoque. vers. quia vero duplex. Auth. de hered. & Falcid. ibi. In omni persona, siue priuata, siue militari, siue Sacerdotali, siue Imperiali, siue alterius cuiuslibet.* Quod ait Imp. imperiali, plane indicat, ipsum quoque Principem, si institutus hæres fuerit, ea constitutione velle obligari. Et qui negant, contineri posse fiscum appellatione personæ, & ridiculi sunt, nam nec satis video, cur placere debuerit, appellatione hominis fiscum venire, *ex c. 1. ibi, contra omnem hominem. de no. for. fidel.* nec tamen placere potuerit, contineri fiscum appellatione personæ; immo enim quia homo vocabulum est naturæ, persona vero iuris ciuilis, crediderim, plus appellatione personæ, quam hominis nuncupari fiscum posse.

Questionem facit solus Calistr. *in d. l. 1. §. an bona. ff. de Iu. f. sc.* cum dubitat, an bona, quæ soluendo non sunt, ipso iure quæranturISCO, an non ipso iure, sed necessaria cognitio Præfectorum sit, aut Procuratorum fisci. Nam primo sententiam recitat Labeonis æstimantis, bona delataISCO acquiri ipso iure eidem, adeoque cum onere soluendi æris alieni, licet bona soluendo non essent. Deinceps, reiecto Labeone, docet, ex edicto Prætoris succurriISCO, ut, si soluendo bona non sint, sique nihil ex eisISCO acquiri possit, veniant sub hasta, hoc est, concedantur credi-

Centuria II. Cap. CXXVI. 295

ditoribus, ut ea vendant defuncti nomine, & non fisci, qui ea nondum agnouit. Sed & Iauolen. *in l. 11. ff. eod.* Non possunt (inquit) *ulla bona ad fiscum pertinere, nisi quæ Creditoribus superfutura sunt, id enim bonorum cuiusque*
 5 *esse intelligitur, quod æri alieno superest.* Si itaque fiscus Creditoribus supra vires nunquam obligatur, superuacaneū repertorium omne est.

Et hæc quidem ex Calistrato, & Iauoleno disputantur, cum eorum temporibus non esset de inuentario lex aliqua. Responderi tamen solet, & bene, & valere duo illa Iurisconsultorum vota, quando bona non perueniunt in fiscum, quasi in heredem, ut est suppositum nostræ questionis, sed quasi ad possessorem, & successorem anomalum, uti vocant. Accidit hoc tunc, cum vacantium rerum possessionem capit, aut ex alicuius delicto succedit, &
 6 *consim.* Quinimmo (ait Fach. ⁹) cum id intelligatur in
 7 bonis esse, quod subducto ære alieno superest. *l. subsignatum. §. bona. ff. de verb. sig.* dicere nequaquam possumus, ad fiscum bona aliqua peruenisse vacantia, nisi quæ deducto ære alieno super sint, quapropter, si nihil supersit, nihil etiam bonorum peruenisse ad fiscum videri potest, & ideo frustra contenditur, an ultra vires obligari tunc fiscus, conueniri que valeat.

8 Ergo fiscus inuentario tenetur tunc, cum institutus hæres est, nam institui posse non dubitatur. *l. non dubium. cum not. C. de Testam.* Et licet pugnet Peregr. ¹ velitque, ad hūc quoque calum Calistrati legem referri posse, contrarium tamen bene tuetur Fachin. ² quem vide.

⁹ Vide relatos a Peregr. de priuilegiis lib. 4. tit. 1. n. 3. cum Rolan. de Inuent. part. 1.

- q 10. *queis accessu late disputans Fachin. contr. lib. 6. c. 21.*
 B *cum gl. ver. in publica.*
 2 *Vide eund. Pereg. n. 4.*
 3 *Ad tradita per Calu. in Lex. ver. persona, auctore Alberic.*
 4 *Vide gl. ad l. eos. §. super. vers. usurarum nomine. & ibi Bal. n. 1. cum. Addm. C. de Usur.*
 5 *De comm. Rolan. sup. q. 11. n. 6.*
 u *Vide l. 2. cum not. C. de bon. vac. lib. 10. Clar. præf. q. 78. n. 30. ubi de comm. Rolan. sup. n. 7. Fachin. &c.*
 6 *Sup.*
 7 *Sup.*
 8 *Sup.*

An lex Inuentarij obliget in foro Cæli. *Ad §. hinc nobis.*
Auth. de her. & Fal. Cap. CXXVII.

- 1 *Lex inuentarij præsumptione nititur, & qua.*
- 2 *In foro conscientie spectatur sola veritas.*
- 3 *Hæres omisso inuentario cur teneatur ultra vires.*
- 4 *Pena legis incurritur ipso iure.*

NEgarunt pene omnes, teneri hæredem in foro animæ supra vires hæreditatis. eo solo (si reliqua pro superuacuis habeantur, ut par est) argumento ducti, quod Iustiniani lex præsumptione nititur, aliquid hæredem de bonis subtraxisse. *d. §. hinc nobis. ibi. & non per ea, quæ forte subripiunt, & malignantur, &c.* & hac sola præsumptione hæredem obligat supra vires. At in foro conscientie sola spectatur veritas omni præsumptione explosa. *c. a nobis 28. c. inquisitioni de sent. exc. c. is qui fidem. c. tua nos. de sponsal. nec teneri eum conuenit, qui ex vero nihil subtraxerit.*

- 3 *Dicebam paulo ante, & rationem suspicæ fraudis vix habere momentum posse, & nunc idem sentio. Non itaque obligationem inde trahimus, quod subtraxisse hæ-*

res

Centuria II. Cap. CXXVII. 297

res videatur, sed quia sponte oneribus hereditarijs se sub-
misit, quia (inquam) facto, & re ipsa consentit, cum in-
uentarij legem posthabuit, sic enim expressis verbis Iusti-
nianus docet in §. penul. Instit. de hered. qual. & diff. Nisi
(inquit) omissa obseruatione nostræ constitutionis, & delibe-
randum existimauerint, & se se veteri grauamini aditionis
supponere maluerint. Qui enim, cum facere inuentarium
possit, deliberare tamen eligit, sciens (prout scire tenetur)
se soluendi supra vires obligationem subire, is non fictio-
ne legis (vt aliqui perperam) non præsumptione, aut sus-
picionem aliqua, sed suo facto, sua electione, suo consen-
su, suo denique quasi contractu se ipsum deuincit. At cō-
sensus iste, iste (inquam) quasi contractus cum legatarijs,
& creditoribus aditione initus conscientiam procul dubio
obligat, neque enim media illa sententia animo sedit, quæ
inter Creditores, & legatarios differentias quasdam com-
minisci plus valuit, quam probare.

- 4 Aut, si soluere supra vires pœna est contemptus, vt putant
ex l. ult. §. sin vero postquam. C. de In. delib. ibi. Nec nostræ
legis beneficio perfruantur, quam contemnendam esse censue-
runt, satis manifestum est, incurri hanc pœnam ipso iure
posse. c. 2. de præscr. in. 6. d.

a De comm. Bar. in l. 1. n. 45. C. de sacros. Eccl. Ias. in Rub. ff. de acq. her. Couarr. in
c. 1. n. 16. de testam. Caribus. de differ. inter. vir. for. ver. hereditatis diff. 2. nu. 1.
De magis comm. Rolan. de Inuent. vers. an in foro conscientia.

b cap. 225.

c Vide Couarr. & Cartus. sup.

d dixi ad c. 1. de const. par. 3. vers. in 3. quæst.

An Regularis factus Episcopus sibi acquirat quasi solutus vo-
tiuæ paupertatis lege. Ad c. statutum. 18. q. 1. Cap. CXXVIII.

1 Fa-

- 1 *Facta professione succedendi ius Monasterio queritur.*
- 2 *Et numquid absolute.*
- 3 *Bona patrimonialia quo iure mancāt penes regulārē Episcopū.*
- 4 *Et quando ea sibi vendicet.*
- 5 *Et quid, si ad nouam Ecclesiam demigret.*
- 6 *Et an pie dispensari possint in praiudiciū Ecclesiæ Episcopalis.*

Solutum negant pene omnes paupertatis lege, * quia (inquit Innoc. *) sicut in Monasterio fuit, & quod diu seruauit, id in meliore gradu positus amittere non debet. Hinc frequens illud, regularem Episcopum posse, & recipere, & retinere, quod ei legato, donatione, alioque quopiam modo delatum sit, recipere (inquam) & retinere, quasi regularis non esset, sed receptum acquirere sibi ipsi nequaquam posse, aut in dominium transferre suum; aliam denique recipiendi, retinendique causam esse, aliam acquirendi. Putantque expressum id esse satis in c. ult. 18. q. 1. vbi statutū sic legitur in Concilio habito penes Altheū. *Statutum est rationabiliter secundū sanctos Patres a Synodo confirmatum, ut Monachus, quem canonica electio a iugo Regulæ Monasticæ professionis absoluit, & sacra ordinatio de Monacho Episcopum facit, velut legitimus heres paternā sibi hereditatem vendicandi potestatem habeat, sed quicquid acquisierat, uel habere visus fuerat, Monasterio relinquat, et Abbatis sui, qui fuerat secundum regulam S. Benedicti, arbitrio. Postquam enim Episcopus ordinatur, ad altare, ad quod sanctificatur, & titulatur, secundum sacros Canones quod acquirere poterit restituat. Quod itaque ante consecrationē habuit, Monasterio, quod autem post consecrationem*

ac-

Centuria II. Cap. CXXVIII. 299

acquisiuit, propriæ Ecclesiæ relinquere Episcopus debet. Sed hic confusio multiplex. Nam, si paternam hæreditatem vendicat sibi instar hæredis legitimis, vendicat (inquam) sibi, quomodo sibi, & non sibi? Nā, si Ecclesiæ, vel Altari, ergo non sibi. Et præterea, cur Ecclesiæ, vel Altari, & non Monasterio? Namque, aut succedere Monasterium per Religiosum potest, quale illud Benedictinæ Familiæ; aut non potest, quale illud Minorum. Si potest, 1 illico professione facta a Monacho, succedendi ius Monasterio acquiritur; ergo semel quæsitum auferri nec potest, nec debet, quantumuis ad Episcopatus culmen Religiosus adscenderit. Si nō potest, statim professione emissâ ius succedendi in proximiores transijt ab intestato venientes, quasi mortuus ille esset, qui professus est; inciuile igitur esset, quæsitū semel ius legitimis hæredibus inuideri. Hæc non facile conciliantur. Nam quod *sibi* Episcopus vendicare dicitur, multas habet interpretationes, sed nulum Interpretem. Quæ vero deinceps opponuntur, 2 bene æstimat suar. componi eo modo posse, vt dicamus, ex professione Monachi non absolute ius quæri, vel Monasterio, vel proximioribus hæredibus, sed stare in suspensio, & per varios casus, siue euentus quasi deambulatoriū esse. Nam, si Monachus in eadem causa manet, Monasterio, vbi profitetur, acquirit. Si in nouum Monasteriū migrat, ibiq; denuo profitetur, nouo Monasterio acquisitionem nouam facit. Si in Episcopum promouetur, Ecclesiæ suæ deinceps quærit, vel altari, quasi non iam mēbrum Monasterij, sed sponsus Ecclesiæ Episcopalis, a qua etiam capit alimenta. Si ex indulgentia Pontificis re-
mi-

migrat ad sæculum, sibi ipsi repetit, quod Monasterio attulerat. Ergo totum hoc ius in suspenso est, aut (quod dicere nostri solent) acquiri ius quidem potest, sed reuocabiliter.

Sententiam, quam Sot. primo habuit, sed argumentis non valde bonis, innouat Vasqu. alijs quibusdam rationibus, quæ plus se ipsas fallere, quam alios possint. Credit enim, regularem Episcopum sibi ipsi acquirere, quasi legibus solutum votuæ paupertatis, & quod Concilium præcipit Regulari Episcopo, *ut ad altare, ad quod sanctificatur, & titulatur, secundum sacros Canones quod acquirere poterat, restituat*, ita commodè posse intelligi, ut factus hæres sibi ipsi acquirat, sed moriens Ecclesiam suam facere hæredem teneatur.

Sed a communi placito recedendum eatenus fuit, quatenus id verba permitterent. *Restituat* (inquit Concilium) at quod Ecclesiæ restituitur, id palam est in dominio illius esse. Forte receptiorem sententiam plus probat Innoc. 3. *in c. cum olim. 14. § præterea. de priuileg. ubi gl.*

Denique (quod magis puto) bona sua patrimonialia destinet Regularis Episcopus eodem titulo, quo & beneficiaria. Et quia prouentus administrat pleno iure, & proinde non mirum, si sibi paternam hæreditatem dicitur

- 4 vendicare, ut & Clericus beneficij sui bona. Vendicat ergo sibi, quia dispensator bonorum est, & prouentuum dominus; vendicat tamen Ecclesiæ nomine, quia Ecclesiæ acquirit, non sibi; acquirit tamen Ecclesiæ, si acquirere vult & sibi, nam repudiare etiam potest, & nolle acquirere. Sique iam quæsierit Ecclesiæ, & ad nouum

Epif-

Centuria II. Cap. CXXIX. 301

Episcopatum demigret, ad nouā quoque Ecclesiam bona transfert, quia ius primæ Ecclesiæ in suspenso fuit.

- 6 Sic Vasquio vndique occurritur, a quo etiam dissentio, dum credit, posse Episcopum patrimonium suum hospitali dare, si velit, aut in opus aliud pium erogare; nam contradicit Innoc. Pont. in d. § præterea.

• Vide Theologos post D. Tho. 2. 2. q. 88. art. 11. ad 4. Sanch. Decal. 10. 2. lib. 6. c. 6. n. 8 D. comm. Suar. de Relig. 10. 4. lib. 3. c. 16. n. 4.

7 Epist. 2. c. 10.

• Sup.

• lib. 10. de Inst. & In. q. ult. art. ult.

In opuscul. de re dit. c. 3. dub. 7.

8 Suar. sup. n. 28. & c.

• D. Tho. 2. 2. q. 185. art. 8. ad 3.

An in minimo deceptus remedium habeat rescindendæ,
&c. Ad l. 2. C. de rescind. Vendit. Cap. CXXIX.

1 Ratio nulla minimi habetur.

2 Modicum, ac nullum equiparantur.

3 Pro leui iniuria donatio non reuocatur. (qua non.

4 Excessus in dimidia iusti precij signum est, vel conditio, sine

1 **V**ulgatum est, nullam minimi rationem haberi. l. scio ff. de integ. restit. l. res bona ff. de cōtrah. Empt. l. nec ullam (alias incip. Neratius, vel etiam si) §. quod si quis hereditatem ff. de hered. petit. l. sed addes. §. si quis mulierem ff. loca. Modicumque, ac nullum æquiparari. c. licet causam. de probat. c. cum te. de re iudic. c. reuera. de consecr. dist. 2. c. tenere. cum gl. a dist. 3. 1. Vulgatum dico, ac nulli non decantatū sapius. De minimis non curat Prætor.

3 Et propius ad rem nostram, si pro leui iniuria donatio non reuocatur. l. ult. C. de renoc. donat. nec quidem pro leui

ui excessu venditio retractabitur, arg. sumpto a delictis ad contractus ex *l. omnem. ff. de Iudic. c. ult. de fo. compet. &* Inualuit tamen, vel minimam deceptionem ultra dimidiam iusti precij, quantumuis in nummo excedatur, satis omnino esse, vt contractus emendetur. Forte (inquiunt) quia de summa agitur, seu quantitate. *l. si quid Venditor. in fi. ff. de edil. Edi. ubi gl.* Vel, quia lex in ea dimidia pedem figit, nec vel minimum patitur excedi.

4. Altimò ego, in excessu dimidiæ nullam de minimo quæstionem haberi posse. Nam, si excessus in nummo quid minimum per se est, si tamen cum læsione integræ dimidiæ iungitur, perperam inter minima reiicietur. Aut verius dico, excessum huiusmodi non in genere quantitatis reponi oportere, sed signi, aut conditionis, sine qua non. Quando enim dimidia exceditur precij iusti, licet excessus in modico sit, signum tamen est, competere actionem posse ex noua lege. Et quia lex actionem sub conditione illa præbet, si dimidium excedatur, propterea excessus, licet minimus, licet (inquam) in nummo sit, conditio tamen est, sine qua neque actio competere, nec remedium potest. Porro in genere hoc signi, & conditionis inanis de minimo quæstio est.

Sic dissolutum manet, quod de levis iniuriæ crimine obijciebatur; nam, vt pro modica iniuria donatio non retractatur, ita, nec venditio pro modico excessu. Verissimum quidem istud, at modicus esse non potest ille excessus, qui læsioni immodicæ iunctus manet, vel vt pars quantitatis, vel (quod magis probo) vt signum, aut conditio, sine qua non.

¶ ver.

a. ver. praterijt.

b. Euerar. eo loco. n. 1.

c. Vide scripta ad d. l. 2. ubi Bal. n. 38. Castr. n. 10. Crem. n. 52. aliquo penes Salas de Empt. & Vendit. dub. 27. n. 2.

d. Bal. Castr. Crem. sup.

An cum decreto Iudicis contracta venditio remedium habeat nouæ legis. *Ad d. l. 2. C. de rescind. Vendit. & l. 1. C. de præd. decur. lib. 10. Cap. CXXX.*

- 1 *Quæ seruare debeant Curiales in venditionibus prædiorum.*
- 2 *Ubi actorū fides interponitur, nulla est circumventionis querela, &c.*
- 3 *Pro decreto Iudicis præsumptio magna est.*
- 4 *Minor, & Ecclesia non distrahunt absque decreto.*
- 5 *Soluens cum præcepto Iudicis tutus est.*
- 6 *Res iudicata ius facit inter partes.*
- 7 *Remedio nouæ legis ubi, & quando locus.*
- 8 *Et numquid in venditione, quæ sub hasta fit.*
- 9 *Curiales cur vendere olim prohiberentur.*

TAntus de hac re Scribentium conflictus est, ut dubios æque nos faciat esse, & quid in scholis statuendum videatur, & quid in foro. Et quidem pro decreto Iudicis videtur satis aperta definitio Impp. Valent. Theod. & Arc. in d. l. 1. C. de præd. Decur. lib. 10. Verba hæc sunt.

- 1 *Si quis decurionum, vel rustica prædia, vel urbana venditor necessitate coactus addicit, interpellet Iudicem competentem, omnesque causas sigillatim, quibus strangulatur, exponat, & ita demum distrahenda possessionis facultatem accipiat, si alienationis necessitatem probauerit. Infirma enim conditio erit, si hæc fuerit forma neglecta: ita enim fiet, ut*
nec

*nec immoderatus venditor, nec emptor, cuiuscumq̃ sit cōditio-
nis, inueniatur iniustus. Deniq̃ nihil erit post modū, quo vendi-
tor, vel circūuentum se insidys, vel oppressū potentia compa-
ratoris queridebeat, quandoquidē sub fide aētorū, & de neces-
sitate distrahentis, & de voluntate patuerit comparantis.*

- 2 Vbi itaque aētorum fides interponitur, ibi nulla circum-
uentionis querela, nullus Venditor immoderatus, nul-
lusque Emptor iniustus; si quidem omnia supplet decre-
tum iudicantis.
- 3 Scimus, quæ scripta ad hunc locum fuerint, & magnam,
videlicet, pro decreto Iudicis præsumptionem esse. *d. l. 1.*
sed nō ex hoc contrarias probationes, quibus auferri præ-
sumptio illa possit, relectas videri. Et, quicquid alij ali-
ter opinati fuerint, & aut repugnare possint verba legis,
sic resoluendum crederes prima fronte. Nam, & Minor,
4 & Ecclesia rem, quæ mobilis non sit, exquisitissimis so-
lemnitatibus distrahere iubentur, adeoque nec Minor,
neque Ecclesia sine decreto. *l. si quidem. C. de præd. Mi-
nor. c. cum Apostolica. de his, quæ fiunt a Prælat. c. Abbatibus.*
12. q. 2. & nihilo secius, tum Minor auditur, si læsus est *d.*
l. si quidem. tum Ecclesia. *cap. cum causa. c. cum dilecti. de*
Empt. & Vendit. Nec contrarium de Minore isto legitur
in *l. ait Prætor. §. permittitur. ff. de Minor.* valet enim in læ-
sione, quæ non tam ex decreto contrahitur, quam ex præ-
cepto iudicantis, iniquum enim visum erat, vt debitor,
qui iudiciali autoritate soluere iuberetur, compelli de-
nuo ad soluendum posset. Atque ita Glossator, & negle-
cti alia responsione, quam forte omittere non debuit, ex
ea enim ego, & ex his, quæ bene suadent Lusitani Inter-
pretes

terpretes, & nostræ disputationis causam dirimo.

Aut enim decretum, seu iudicialis autoritas pure intervenit, inspecta sola causa vèdendi, aut distrahendi, & tunc verius credo (quod & forte receptum crebrius) ut læsus ultra dimidiam Venditor audiri debeat. Aut decretum fuit super æstimatione, & precio rei venditæ interpositum causa cognita (intellige, si inter maiores ætate res geritur) & tunc contraria sententia prævalet, videlicet ne audiatur venditor ultra dimidiam læsus ob autoritatem rei iudicatæ, quæ inter partes ius facit. *l. 1. ff. quæ sent sine appell. c. cum inter de re iudic.* Et habet distinctio rationem, nam Iudicis autoritas nihil efficit ultra id, cui interponitur, nihilque afficit ultra vim, atque effectum iudicatæ rei.

- Mihi vero eandem ipsam distinctionem confirmat ratio inevitabilis ex certo iuris principio. Remedium novæ legis ob eos contractus introductum dixi esse, in quibus fas est contrahentibus, ut se inuicem circumscribant. Itaque, ut locum habeat, necesse est, præcessisse tractatū illū captiosū, de quo in *l. si voluntate. C. de resc. Vendit.* Quando itaque Iudex nihil de precio, valore, aut æstimatione decernit, sed, aut simpliciter decretū interferit, aut de sola causa alienationis pure intelligit, admitto, locum remedio fore, quia res tota inter contrahentes acta est, qui possunt se inuicem circumscribere. Sin etiam de precio, & æstimatione Iudex cognovit, vel æstimatorij Arbitri electi sunt, tunc non admitto remedium, quia non ab altero contrahentium captio venit, sed a Iudice, vel Arbitro, aut, si remediū aliquod est, illud tamen non est, quod nova ista indulget lex. Propterea censui olim, non esse locū

remedio nouæ legis in venditione, quæ sub hasta fit, quicquid communius creditum fuerit, in hac enim venditione, nequæ Emptoris solertia Venditorem, neque Venditoris Emptorem decipit, nec captiosus ille tractatus intercedit, quem dicebam.

- 9 Et nunc conijcio magis, quæ fuerit Imperatorum sententia in d.l. 1. C. de præd. Decur. lib. 10. Verisimile enim est, si res soli venditurus Decurio esset, non tantum cognoscere Iudicem debuisse de causa faciendæ alienationis, verum etiam de valore, & precio rei. Idque & ex verbis, ut ibi *Immoderatus venditor, Emptorq; iniustus*. Et ex ratione. Non enim aliunde prohibebatur Curiales vendere, quam, quod Reipublice interesset eos habere diuites, & timeri poterat, ne patrimoniorum dissipatione in tantum deficerent, ut Curialia munera subire nequaquam possent. At parum erat Iudici causam nosse, quin simul de valore ei constaret, & nunquid dissipari res magis, quam distrahi videretur.

a Vide scripta ad d.l. 2. C. de rescind. vend. d.l. 1. C. de præd. & c. Dec. conf. 210. n. 8. Gabr. comm. lib. 3. de Empt. & vend. concl. 1. n. 58. Pinel. d.l. 2. par. 2. n. 18. las. in l. pacta n. 9. C. de Pact.

b Abb. cum causa. n. 6. de Empt. & Vendit. Pinel. sup. n. 20.

c Vide Pinel. d. n. 20. Fach. contr. lib. 2. c. 20.

(11. n. 69.)

d d. 9 permittitur. ver. auditurum non esse. lae Odd. de restit. in integ. par. 1. q. 22. art.

e Pinel. sup. n. 21.

f Dixi Sac. lu contr. dissert. 6 c. 2.

g Ibid. & capp. seqq.

h Ibid. c. 9. in fi.

i Teste Pinel. sup. n. 25. Et vide Cauall. comm. q. 536. n. 1. & seq.

Nouæ legis remedium an transigentibus læsis indulgeatur.

Ad l. 2. C. de resc. vend. & l. si superstit. C. de dolo.

Cap. CXXXI.

1 Ubi machinatio est doli, ibi transactio scinditur.

2 Dolus duplex.

3 An

- 3 *An, & quæ læsio dolum in se habeat.*
- 4 *Dolus Emptoris unde æstimetur.*
- 5 *Quibus casibus res ipsa dolum in se habere dicatur.*
- 6 *Actio doli in patrem non datur, sed in factum actio.*
- 7 *Restitutio pro modica re non datur.*
- 8 *Transactio non rescinditur ex instrumento nouiter reperto.*
- 9 *Neque ob errorem calculi.*
- 10 *Neque obtentu soluti indebiti.*

Nihil tam incertum in praxi, adeo bene luctantur inter se se communes, & magis communes Scribentiũ sententiæ. ^a forte pars illa, quæ affirmat, plus inualuit; ^b sed altera melioribus placuit. ^c Ego priorem, quæ transigenti consulit, vix patior, cum nec probabilis quidem sit; & ecce argumentũ, quo ducitur. Vbi machinatio est doli, illic transactio certo iure scinditur. *l. qui cum Tutoribus. §. qui per fallaciam. ff. de Transact.* At dolus ibi est, vbi immoderata est læsio, qualis vltra dimidiam; dolus (aiunt) si non ex proposito, saltem in re ipsa. *l. si quis cū aliter. ff. de Verb. oblig. ibi. Idemque est, & si nullus dolus intercesserit stipulantis, sed ipsa res in se dolum habeat, ergo, &c.* Hinc læsa immodice filia transactionem cum Patre, eodemque tutore suo factam retractare potest actione in factum. *l. si superflite. C. de dolo.*

Quis non hæc impatienter audiat? Tibi alter causam dicet. Vide, obsecro, quæ de dolo in re ipsa, & de dolo ex proposito luculentissime Fab. ^d Hic primum de eo consensisse Scribentes docet, vt enormis læsio, læsio (inquã) quæ vltra dimidiam precij iusti est, nil commune habeat

cum dolo, sed sola enormissima, quæ bessem excedit (& quæ ad institutum nostrum non pertinet) in re ipsa dolū habere dicatur.

- 4 Deinceps (reiecta communi sententia) magis probat, lē-
sionē, qualiscumq; ea sit, seu enormis, seu enormissima,
nihil cōmune habere cū causa doli, alijsq; proinde reme-
dijs dolū, alijs lēsionē vindicari. Est autem ex præcipuis
probationibus insignis illa positio Diocletiani in *l. dolus. C.
de resc. vend. dolum emptoris qualitate facti, non quantitate
precij æstimari*, quam retineri par est, quousque inuenia-
tur lex, quæ enormis, atque enormissimæ læsionis causā
5 distinguat, quod enim Ulpianus scribit in *d. l. si quis cum
aliter*. nō ad casum hunc pertinere existimat, sed ad alios,
quibus accidere verius possit, ut res ipsa habere in se dolū
videatur, videlicet, si stipulatio facta fuerit sine causa, &
deinceps ex ea stipulatione agatur; *l. 2. §. circa. ff. de doli
exc.* aut, si de ea re facta stipulatio fuerit, cuius itatus iam
tunc, cum interposita stipulatio est, mutatus sit, ignoran-
te tam stipulatore, quam promissore, & alijs in casibus,
quibuseuenit, ut quamuis stipulator nihil ab initio dolo
fecerit, tamen doli exceptionē patiatur, cū hoc ipso faciat
dolo, quod nunc petit. *d. l. si quis cum aliter*. cum Duar.
Ad l. si superstitie. perbelle respondet, non fuisse Diocle-
tiano propositum dolū in re ipsa, qui scilicet ex immodica
lēsione resiliat, sed dolū ex proposito, quē cōmiserat pater
inducta filia, ut eum liberaret. Atq; ita opinor, tum quia
6 agitur illic de actione doli, cui in factum actio substi-
tuitur ob paternam verecundiam (nam si dolus in re ipsa
esset, non actio daretur, sed exceptio duntaxat,) tum
quia

Centuria II. Cap. CXXXI. 309

quia non de immodica læsione tractatur ibidem, quæ in contractu venditionis interfuit, seu in contractu alio, in quo contrahentibus permetteretur, ut se inuicem circumscriberent, sed in ea specie, quæ nullum deceptioni locum relinquit, præter quam ex causa doli, hoc est, in specie reddendarum rationum accepti, atque expensi, quæ cū fuerint a patre, eodemque tutore confectæ, solus ille nouit, aut nosse potuit, quid impuberi filiæ reddendum ex reliquis foret, adeoque in dolo fuit satis manifesto, cum liberationem extorqueret.

Nouiores dolum quoque arguunt parentis ex illis verbis. *Transegisti cum eo bona fide.* Et quantumuis Diocletianus rationem habere potissimum videatur immodicæ læsionis, ut ibi rursus. *Sane si lasa es immodice;* respondent tamen, non pertinere eius verba ad remedium nouæ legis, sed propterea fuisse de immodica læsione adiectum, quia, si modica esset, haud facile Prætor actionem daret in factum vice actionis de dolo malo, sicut neque actionem de dolo daret pro modica summa. *l. si quis affirmauerit. §. ult. cum ll. seqq. ff. de dolo.* cum generale id sit in omnibus restitutionibus, ut non facile, & ex minima causa, vel pro minima summa concedantur. *l. scio. ff. de integ. restitutio.*

Denique tantum abest, stare argumentum illud posse, quod trahebatur a ratione doli, ut, posito dolo, nusquā locus sit remedio nouæ legis, est enim deceptionis remedium. *l. si voluntate. C. de resc. vend.* non doli, aut fraudis. Sed redeamus quæso ad argumentum illud, quod ab immodica læsione transigentis causam fouet. Nam, si Prin-

- 8 cipum constitutionibus decernenda res est, hi quidem nihil, vel accuratius, vel strictius prohibuisse videntur, quam, ne pretextu lésionis, qualiscumque illa esset, rescindi transactum posset, & (quod magis est) neque obtentu quidem instrumenti, quod deinceps reperiretur. *l. sub pretextu. C. de Transact.* Equidem non video, quæ miserabilior læsio sit, quam quæ instrumentorum ignorance enormiter, vel enormissime incurritur, nec tamen auxilium habet legis, scilicet, quia sic publicæ utilitatis ratio postulat, cui priuatam cedere iuris est. An igitur sarcienda tibi lésio est, quam tua, vel simplicitate, vel imprudentia sentis, nec tamen refici tibi eam oportet, quam iustissima, & legibus probatissima facti ignorátia, hoc est, documentorum, instrumentorumque interuersione, cum aliter non posses, offendis?
- 9 Error quoque calculi enormem, immo enormissimam continere lésionem potest; quis neget? Nec tamen retractatur, si transactum in causa fuerit. *l. unica. C. de err. calculi.* Quid multa? Nec quidem, si indebitum soluitur, repeti potest interueniente transactione. *l. nec intentio. C. de Transact. l. si nõ transactionis. C. de Iur. et fa. ignor.* At si transactio non retractatur sub velamento soluti indebiti, quod damnum continet totius, cur, obsecro, retractari debeat pro iactura partis, quantumuis enormis, aut enormissima læsio detrimentum fecerit?
- Hæc pro veritate. Et reuera quam liberales nostri fuerint in remedio nouæ legis ad multos casus facile protrahendo, habes a me alibi latius.

^a Vide scripta ad d. l. 2. C. de rescind. vendit. ubi Cagn. & Pinel. par. 1. n. 13. Gabr. comm. de Empt. et Vend. concl. 1. n. 68. Cuius præct. lib. 2. q. 141. n. 2. Ceuall. cõm. 9. 72.

Centuria II. Cap. CXXXII. 311

- q. 72. in princ. Barb. in collect. c. cum directi. de Emp. & vendit. (n. 6.)
β Rot. divers. par. 1. decis. 102. n. 2. Et in Recent. par. 1. decis. 461. n. 7. & decis. 625.
γ Donel. d. l. 2. n. 22. Fab. de Error. par. 1. dec. 8. err. 10. n. 6.
δ Sup. dec. 1. tot. err. 7. par. 1.
ε Adde Pinel. sup. par. 3. c. 1. n. 8.
ζ Vide Abb. conf. 12. n. 1. par. 2.
η Sac. lur. contr. differt 6. c. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14.

Qua actione agatur ad nouæ legis remedium. *Ad d. l. 2.*
C. de rescind. Vend. Cap. CXXXII.

- 1 Remedium nouæ legis totum in rescissione est.
- 2 Precia minuuntur Iudicis officio. 8.
- 3 Qua actione utatur qui coactus vendidit.
- 4 Restitutio Maioribus quando detur.
- 5 In actionem ex vendito quæ venire possunt. 9. 11.
- 6 Laudum inter socios latum qua actione rescindatur.
- 7 Restitutio sub genere est rescissionis.
- 10 Redhibitio quid, & qua actione petatur.
- 12 Venditio vi facta a Prætorè rata non habetur.

Malo conditionē ex lege, aut verius ex vendito actionem dare, quam Iudicis officium; nam duæ illæ solo 30. annorum spatio concluduntur, hoc autem (officiū, dico, Iudicis) quadriennio finiri creditur. Atque ita inuauit. Enimuero, quibus officium plus placuit Iudicis, hi simul in integrum restitutionem inculcant; & postquam
I verba legis pro hac re non valde probabiliter induxere, veniunt ad naturam remedij huius, quod totum est in rescissione positū. *d. l. 2.* rescissio autem re ipsa nihil aliud esse videtur, quam in integrum restitutio. *l. in causæ. 2. ff. de Minor.* Confirmantque, nam solo officio Iudicis precia

minuuntur, ubi oportet. *l. 17. ff. de contrah. empt. eodem igitur Iudicis officio suppleri debent.*

Et quomodolibet, negant, actioni ex vendito locum fieri. Primo, quia dum Emptio contrahitur, non illic inter contrahendum de rescissione tractatur; igitur de eo agere non potest Venditor, quod neglexit. *arg. l. item apud Labeonem. §. ait Pretor. ff. de Iniur.* Exinde, quia per absurdum videtur, ex vendito actionem, quæ confirmandæ conventionis gratia comparata est, ad rescindendum valere.

3 Ita, si coactus vendidi, non ex vendito actio competit ad rescindendam venditionem, sed quod metus causa. *l. 4. de his, quæ vi met. cau. l. metum. §. sed quod Pretor. ff. quod met. cau.*

4 Atque ita volunt quidem, sed perperam. Nam restitutio maioribus non datur, nisi ex parte Edicti, de quo Tit. *Ex quib. caus. maio. &c.* sique ad remedium novæ legis dilatatur, absque lege fit, atque ex indiscreta quadam licentia. Restitutio etiam præcise auocat rem venditam absque vlla alternatione. ⁶ Amota itaque restitutione in integrum, quam probare non possumus, actio superest ordinaria, quæ de vendito est, & quam recte dari, ea iuris definitio manifeste comprobatur, quod quæ sunt moris, & consuetudinis, hoc est, quæ more, & consuetudine recepta venditor Emptori, aut Emptor Venditori præstare debet, ea in actionem veniunt ex empto, & vendito, ut & in alijs bonæ fidei iudicis. *l. quod si nolit. §. quia assidua. ff. de edil. Edi.* ergo, & quæ certi iuris sunt, qualis rescissio ex noua lege; nam, quod iure præstandum est, id more etiam præstari dicitur. Sic laudum, sic (inquam) arbitrium interdis-

Centuria II. Cap. CXXXII. 313

diffidentes socios prouulgatum per bonæ fidei competentem actionem, quæ pro socio est, rescinditur. *l. unde si Nerue. ff. pro Soc.* cum (inquit Cuiac. ibi) finis actionis bonæ fidei sit iniqua corrigere, & praua. *l. 3. C. comm. vtr. Iudic.*

7 Non obstat, quod de natura Remedij primo obijcitur. Nam in integrum quidem restitutio sub genere est rescissionis, sed non plus sequela hæc valet. *Est rescissio, ergo restitutio, quam illa valeret. Est animal, ergo est homo.*

8 Ad *l. 17. incip. officio.* resp. officium Iudicis, quo pretium deminuitur, non aliud ibi esse, quam quod actioni deseruit.

Quæ verò rationes negant, ex vendito actionem dari posse, melius ipsæ negari possunt. Tū, quia ex vendito actio

9 in proposita iuris specie non tam rescindit venditionem, quam corrigit, cū alternatim, vel restitutionem petat rei, vel supplementum precij. *d. l. 2.* Tum quia, si rescindit, id tamen inauditum videri non debet. Nam primo quidem competit actio venditi, si nominatim fundus ea lege venditus est, ut sub conditione aliqua inemptus fieret. *l. sed Celsus. §. 1. ff. de contr. empt.* Deinde competit etiam, licet nihil tale conuenerit, dummodo iuris sit, venditionem rescindi. Argumento certissimo redhibitio est: constat enim (inquit Donel.) edicto Ædiliū Curulium, si venditum animal morbosum sit, aut vitiosum, ius esse Emptori animal redhibere. *l. 1. §. Ædiles aiunt. ff. de edil.*

10 *edil.* neque aliud redhibitio ista est, quā rescissio Emptionis, qua fit, ut venditor rem suam recipiat, & precium reddat. *l. facta. ff. eod. tit.* Et tamen redhibitio actione petitur ex empto. *l. ex empto. §. redhibitionem. ff. de act. emp.*

vbi

vbi generaliter Vlp. autoritate Iuliani scribit in §. is qui
vina. utilem esse actionem ex empto etiam ad distraben-
dam Emptionem, &c.

- 11 Quod demum attinet ad iudicium vi contractæ Venditionis, responsum primo fuit, & non esse perpetuum, vt omnis restitutio, quam emptor facere venditori debet, actione fiat ex Vendito. Exinde habita distinctio quedam est, videl. restituendum esse Venditori per actionem ex vendito id, quod ex causa Emptionis, aut Venditionis Emptor accepit, vti in casu nouæ legis, & redhibitionis; non id, quod ex causa metus, & violentiæ; non enim videri id acceptum ex causa Emptionis, & Venditionis, cū
- 12 venditio vi facta rata a Prætorē non habeatur. l. 1. ff. quod met. caut. nam non posse ex vendito actionem esse, vbi venditio minime constitit, si modo Venditor eam Venditionem stare nolit.

a De comm. Balb. de p. aser. par. 4. q. 26. n. 1. Couarr. 1. Par. c. 3. n. 13. Bero. c. cum dilecti. n. 9. de Emp. & Vend. Pinel. ad d. l. 2. par. 2. c. 1. n. 23. Cenal. comm. q. 5. 6. n. 13. Fab. de Err. par. 1. dec. 1. Err. 7. n. 9.

β Pinel. sup. c. 3. n. 4.

γ Add. eund. Pinel. sup. d. c. 1. n. 33. & d. c. 4. n. 4.

δ Vide Cuiac. ibi. et in d. l. Unde si Nerna, et quæ ego Sæ. In. cōtr. differt. 9. c. 13. n. 6.

ε d. l. 2. C. de resc. vend.

ζ Vide Donel. & Fab. sup.

An Venditor, qui iurauit, non contrauenturum se, vti remedio nouæ legis possit. Ad d. l. 2. C. de resc. vend.

Cap. CXXXIII.

- 1 Legatum, quod alternatim concipitur, vnum est, non plura.
- 2 Sub conditione iurandi relictum non valet, & cur.
- 3 Venditor, qui iurat non contrauenturum se, duo iurat.
- 4 Causatiue contrauenire, quid.

Qui

Centuria II. Cap. CXXXIII. 315

Qui æstimant, ^a non obstante iureiurando posse, vel ad rem, vel ad precium agi, eo moueri solēt, quod multis placuit, periurum non videri eum, qui alterum petit simpliciter, hoc est, *precium suppleri*. Huic enim (inquiūt) qui alterum petit, par ille est, qui alternatim petit, is enim non duo petit, sed vnum, prout legatū, quod alternatim datur, vnum esse creditur, non plura. *l. cum illud. ff. quan. dies leg. ced. l. si illud. ff. de leg. 2. §. huic autem. cum not. Instir. de Act.* Et reuera qui alternatiue agit, nihil aliud petere videtur, quam supplementum precij, cum enim electio sit conuenti, velit ne rem restituere, aut precium supplere. *d. l. 2. c. cū causa. c. cum dilecti. de Empt. et Vēdit.* utique, qui alternatim petit, id solum petit, quod electurus reus est, adeoque suppletionem precij, si sic reus velit, quia contractum seruare malit, quam perdere. Nam, si rescindere plus statuat reus, quam precium supplere, id quidem non potestate actionis facit, sed sua voluntate, quapropter imputare debet sibi, quod ita elegerit.

At, qui verius credunt esse, ^a vt periurium incurrat is, qui alternatim petit, sed non is, qui suppleri sibi precium præcise intendit, cum ad id recurrere actio debeat, nituntur autoritate Vlpiani in *l. quæ sub conditione. in princ. & §. si quis sub iurandi. ff. de Condit. instit.* *Quæ sub conditione iurandi relinquuntur* (inquit I. C. in princ.) ^a Prætore reprobantur, &c. Cum enim faciles sint nonnulli hominum ad iurandum contemptu Religionis, alij per quam timidi metu Religionis usque ad superstitionem, ne, vel hi, vel illi, aut conquerentur, aut perderent, quod relictum est, Prætor consultissime interuenit. Sic conditio iurandi legato adiecta, seu
in-

institutioni, pro nō adiecta habetur, vt ibid. Vlp. *in princ.* Voluit ergo Prator, eum, cui sub iurisiurandi conditione quid relictum est, ita capere, vt capiunt hi, quibus nulla talis iurisiurandi conditio inseritur. His præhabitis quæstio subnectitur in d. §. si quis. . Testator eo modo locutus est. *Ti-
tius hæres esto, si iurauerit; aut si decem millia dederit.* Quæ-
situm, numquid partem illam electionis, si iurauerit, re-
probare Prætor videretur, cum posset hæres institutus, o-
missa conditōne iurandi, alteri conditioni parere, hoc est,
decem millia soluere. Et responsum, censeri reprobata, in
adeoque alternatiuam conditionem in simplicem reuer-
ti, quasi pure dictum esset. *Hæres esto, si decem millia de-
derit.* Ergo & in specie hac, de qua quærimus, cum ne-
queat is, qui iurauit, alternatim petere rescissionem con-
tractus, resoluetur alternatiua illa in simplicem, vt pre-
cium suppleatur.

Sed hæc non prohibent, quin pro certo reputemus, periurū
esse eum, qui, aut præcise egerit, aut etiam electionem Reo
dederit. 2 Nam duo veniunt in contractum, res scilicet,
& premium, & res quidem, vt penes Emptorem maneat,
3 premium vero, vt penes Venditorem certum stare debeat,
atque immutatum. Hæc itaque duo iurat, qui contractū
iurat, quasi nec rem petiturum se, nec precij auctionem
iurato promittat. Nec valet electio illa Emptoris, qui cō-
tractum integrum, illa sumque velle possit, & rem sibi
habere aucto ad modum iustitiæ precio. Nam bene oc-
curritur, electionem hanc non liberam esse Emptori, sed
coactam, videlicet, nisi supplere premium velit, nam, si
plus eligit contractum scindere, id quoque inuitus facit,
ne

Centuria II. Cap. CXXXIII. 317

ne precium augeat; & hoc est, quod suo modo loquentes Scholastici dicere consueuerunt, eum, qui contrauenturum se iurando negauerit, si agat tamen, preciumq; suppleri sibi intendat, non precise contrauenire, quippe
 4 qui non petat, rescindi sibi contractum, sed causatiue, adeoque periurum esse.

Non obstat Vlp. in d. § si quis sub iurandi. Nam dissimile esse, quod eo loci habetur, satis docuit Couarr. cum ad species alternatiuorum actuum non bene protrahatur; ibi enim (inquit) altera conditio ob Religionis causam, nempe iurisiurandi, remittitur, manetque tantum ex duabus alternatim conceptis vna. Sed & retorquetur Vlpianus, nam, cum reddere rationem vellet, cur remitti debeat conditio iurisiurandi, sic habet. *Ne alia ratione conditio alia cum urgeat ad iusiurandum.* Sensus est. Si stare posset conditio iuratoria, valeretque alternatio, forte hæres institutus ad capiendum Iuramentum recurreret, ne decem millia solueret, & sic fraudaretur lex. Sic igitur in nostra hac specie compelli Emptor per actionem non debet ad supplendum precium, nam fortassis, ne precium suppleret (quod nollet, at non posset) ad rescindendum contractum traheretur cum periurio Venditoris.

a Dec. in c. inter ceteras. n. 6. de R. script.

b Vide Bal. in d. l. que sub condicione. § 1. & ibi reliquos Pinel. ad d. l. 2. par. 3. c. 1. n. 5. cum relatis. Cassad. de Empt. & Vend. decis 1.

γ Vide Pinel. sup. Coutier. cum relatis de Iuram. par. 1. c. 26. n. 6. Thesaur. cum relatis. decis. 165. n. 3.

δ De pact. par. 3. §. 5. in fi.

De eadem re, & conciliati Paul. & Terent. in l. adigere. §. stipulatus. ff. de Iu. patr. & l. vlt. §. is, qui operas. ff. qui, & a quib. & c. Cap. CXXXIV.

1 Li.

- 1 *Liberto operas indicere fas est, sed non mercedes operarum.*
- 2 *Nisi alternatim fieret.*
- 3 *Venditoris quæ obligatio, si iurauerit, non contrauenturum se.*

CONstitues, agere eum contra legem Æliam Sentiam, & iuris patronatus fieri expertem, qui libertum obligauerit ad soluendas operarum mercedes. *d. §. stipulatus.*

- 2 *d. §. is qui operas.* Tunc requirunt ibidem Paul. & Terent. an in legem committat, adeoque patronatus sui iure abijciatur, qui alternatim, vel operas liberto indixerit, vel operarum mercedes. Et respondent, non committere, quia libertus præstare operas potest. Quæ itaque ratio fuit, ut non id ipsum statueret Vlpianus in *d. l. quæ sub conditione. §. si quis.* aut non idem statuendum quoque fuerit in specie nostra?

Puto, sic conciliari rem posse. In causa Vlpiani non valuit conditio alternatim concepta, quia pars altera illius conditionis reprobata a iure erat intuitu Religionis, & Iuramenti, timerique poterat, ne ad eam partem inuitus traheretur hæres, quam lex improbasset. Sed in casu Pauli, ac Terentij lex Ælia Sentia non damnat in liberto solutionem mercedis operarum, sic sic libertus velit, *d. l. ult. §. 1.* sed patrono duntaxat prohibet, ne libertum præcise obliget, ut solam mercedem soluat. Cum itaque data electione non præcise libertus ad solutionem mercedis obligetur, sed sponte soluat sua, propterea in legem patronus non committit, nec ius perdit. Vide *d. l. ult. in fi. Obligare sibi libertum* (inquit) *ut mercedem operarum capiat, is intelligitur, qui hoc solum agit, ut utique mercedem capiat, etiam si*

Centuria II. Cap. CXXXIV. 319

si sub titulo operarum eam stipulatus fuerit.

Differt & species oppositarum legum a nostra hac quaestione, quod in illis alternatiua stipulatio utramque partem licitam facit ex interpretatione legis Aeliae Sentiae, quae nihil praeterea vetat, quam ne praecise libertus ad operarum mercedes obligetur. At in nostro casu utraque pars electionis iniusta est, cum enim iuravit Venditor, non contrauenturum se, propterea nihil, aut contra rem attentare potest, aut contra precium, ut dicebam, atque idem subest metus, qui in *d. l. quae sub conditione. §. si quis. ut, si* quid contra precium Venditor faciat, Emptorem urgeat ad contractum rescindendum cum periurij nota.

An generalis renunciatio auxilium abroget nouae legis. *Ad d. l. 2. C. de rescind. Vendit. Cap. CXXXV.*

- 1 *Generalis renunciatio an indebiti conditionem auferat. 3.*
- 2 *Pariatio quid, & quis Pariator, aut reliquator.*
- 4 *Renunciatio generalis non officit aberranti.*
- 5 *Pariationis proprium.*

A Deo creditum, non abrogari, ut, & dubitatum de speciali renunciatione fuerit. Sed utrumque plus cerebrina quadam commentatione, quam legis fulcro. Si quid tamen solidi esse videtur, id habent ex Scæuola in *l. ult. §. idem quasi ff. de cōdict indeb. Idē quasi* (ait Scæu.) *an pactum, quod in pariacionibus adscribi solet in hunc modū (Ex hoc contractu nullam inter se controuersiam amplius esse) impediatur repetitionem. Respondit, nihil proponi, cur impediret. Ut ergo (inquiunt) generalis renunciatio auxiliū non*

non aufert conditionis indebiti, ita nec auxilium nouæ legis.

- Huic legi, quæ inter Practicos principem locum tenet, duplex solutio est. Præmittes, renunciationem hanc in pariationibus scriptam esse. Pariationem vero interpretatur Ant. Augustin. esse scripturam illam, qua, rationibus redditis, satisfactum esse Creditori, dominoue apparet, sicuti pariator ille est, qui sic rationem retulit, ut expensa acceptis paria fecerit, cui perinde opponitur reliquator. Hæc si præmittis, iam dubitare nequaquam potes, eum, qui cum Pariatore rem gessit, putasse, se pariatori debitum soluisse, atque hoc errore ductum, factaq; de pecunia debita pariatione, generaliter renunciassse.
- Non mirum itaque, si repetitio indebiti salua manet, quia errauit, quia ignorauit, quia denique consensum de hac re nullum habuit, & (ut ait Bar.) sicut indebite per errorem promisit, ita & indebite per errorem renunciauit,
- nam hoc quoque Pragmaticis placuit, ne generalis hæc clausula aberranti officiat.
- Deinceps resp. pariationis illud proprium, ac peculiare esse, ut clausula generalis ad ipsam solam referatur, ceteris obligationibus in sua causa manentibus, idque apertius probat Scquola in l. Emptor. §. ult. ff. de Pact. ubi facta pariatione expressum erat, ut omnes cautiones ex quocumque contractu vanæ, & pro cancellato haberentur, cumque dubitatum de præcedenti quodam Mandato esset, an & ipsum pro cancellato haberi oporteret, respondit Scquola, si tantum ratio accepti, atq; expensi esset computata, ceteras obligationes manere in sua causa. Videre est, generalem

Centuria II. Cap. CXXXV. 321

lem renunciationem in pariatione factam restringi ad ea, quæ acceptorum, expensorumque essent, non quæ ad reliquas obligationes pertinerent. Cum itaque repetitio indebiti soluti extra pariationem obliget accipiētem, nec minus, quam si ex causa inutui debitor accepisset, nō mirum, si in sua causa stare iubeatur.

- α De comm. Couar. Variar. lib. 2. c. 1. n. 1. Gabr. comm. tit. de Empt. & Vendit. consl. 1. n. 91. Guier. de Juram. conf. par. 1. c. 26. n. 1.
- β Vide Couarr. d. lib. 2. c. 4. n. 2. Fachin. cōtr. lib. 2. c. 20. contr. 6. Fab. de Error. par. 1. dec. 7. err. 8.
- γ lib. Emend. 4. c. 12.
- δ Adde Cuiac. ad l. Iulius Paulus. ff. de cond. & dem.
- ε d. §. idem quæ sit. n. 1. Ias. in §. fuerat. n. 77. Instit. de Aēt.
- ζ Mari. de Claus. par. 1. cl. 136. n. 24.

De Optione in beneficijs sublata, vel minus. *Ad cap. referente. de Præben. Cap. CXXXVI.*

- 1 In Decretalibus nihil superfluum.
- 2 A iure Veteri parce recedendum.
- 3 Legum correctio vitanda.
- 4 Optio ubi sublata, vel minus.

SI duas Ecclesias habeat Clericus, non potest vtraque, vel altera præcise eijci, sed in optione est eius, vtram retinere velit, aut relinquere. *c. referente. c. præterea, de præbēd. c. eam te. de eta. & qual.*

Sed obstat vtrumque Concilium Lateranense; alterum sub Alex. 3. in cap. quia nonnulli. de Cleric. resid. alterū, quod generale dicitur ad differentiam primi sub Innoc. 3. in c. de multa. eod. quibus adhæret Ioan. 22. in extrauag. Execrabilis. §. qui vero. eod. tit. His tribus iunctis constituitur, vt, si Clericus duas habeat dignitates, duos ve persona-

X tus,

tus, aut duas Ecclesias Parochiales, posteriorem perdere debeat, & quidem sententia Iudicis intercedente. *d. cap. quia nonnulli. vel ipso Iure. d. c. de multa.* Aut, si vtramq; Ecclesiã, dignitatẽ, personatũ ue retinere contendat per-
 uicaciter, ei jciatur vtraq; sed Iudicis sententia. *d. c. de multa. vel ipso Iure. d. extrau.* fiatque tam ad beneficia, quam ad sacros Ordines suscipiendos perpetuo inhabilis.

Et hæc quidem sacrorum Canonum de optione varietas componi solet cum temporum distinctione; ^a scilicet, vt optio per anteriores Canones permessa fuerit deinceps ab vtroque Concilio Lateranen. sublata, quibus Ioannes quoque consenserit.

Mirarer, si vera hæc essent, aut, si fallere fidem posset Gregorius Pontif. qui nihil in suis Decretalibus superfluum
 1 fore voluerit. Iungunt & alij, quod crebrius dicitur, nõ
 2 esse a veteri Iure recedendum, nisi quatenus reperiatur
 3 in nouo prouisum. *l. præcipimus. in fi. C. de appell.* neq; induci legum correctionem posse, si aliã quamlibet interpretationem recepturę videãtur. *c. cum expediat. de Elect. in 6.* Quin & ipse Alex. 3. qui priori Concilio Lateranẽ-
 si præfuit, eandem beneficiorum optionem denuo inculcat *in d. c. eam re.* cum tamen non dubitemus, hũc Canonem post Concilium illud (quod ibi etiam refertur) emanasse. ^b Nec tam respondent aliqui, quam diuinãt, cum docent, loqui Pontificem de Ecclesiis, quæ ant
 Concilium Lateranense collatæ essent, quo tempore non dum erat optandi ius sublatum.

Quid ergo est? Crediderim, non vbiq; vel in omni beneficiorum genere ablatam fuisse optionem, sed in di-
 gnita-

Centuria II. Cap. CXXXVI. 323

gnitatibus, personatibus, & paræcialibus Ecclesiis tantū, cum de his oppositi Conciliorum Canones, atq; extruagans Ioannis constitutio satis explicate loquantur. Ceterum in alijs beneficiorum generibus aliud puto esse, quid enim si duo beneficia data fuerint, alterum curatū, alterum simplex, aut quorum neutrum curam habeat animarum, sed onus utrumque habeat residendi, an non competitura optio sit ex veteri Canone? Quid, si Clerico duo simul tempore beneficia fuerint collata? an non locum habere optio debeat ex priorum Canonum dispositione? nam posteriores liquet in ea causa loqui, cum diuersis temporibus diuersa beneficia, non cum vno, eodēque tempore impetratur. Vide Abb. > Atq; ita inualuit. Admitto itaque distinctionem plus beneficiorum, quam temporum, & optandi ius relinquo, vbi illud prælaudati Canones reliquere, hoc est, in beneficiis residendi ius habentibus, quæ nec dignitatū, nec personatū, nec paræciarū numero habeantur, nec minus in Curato beneficio, quod cū alio capitur residendi onus inducēte, vtp. Canoniatu. Nec mihi negotium ullum facit Concil. Trid. sess. 7. de Refor. c. 4. cum nihil addere voluerit, sed ius vetus simpliciter innouare, dum ait. *Contra formam Sacrorum Canonum, & præsertim constitutionis Innoc. 3. quæ incipit de Multa.* Atque ita Nauarr. & nec male.

Contradicunt tamen Eminentissimorum autoritas, Auditoria, & praxis, quibus interim stari volo."

^a Vide Abb. id. c. referente. & d. c. quia nonnulli. n. 4. Gonzal. ad reg. Cancell gl. 15. n. 10. Garz. de benef. par. 11. c. 5. n. 2.

^b gl. ver. Concilij.

^c d. c. referen. n. 3.

^d De comm. Nauarr. ad c. si quando. excep 6. n. 3. de Rescrip. Vide Garz. cū reſcriſ. (d. c. 5. n. 65.)

ⁿ Vide Oldrad. conf. 165. n. 1. cum relatis ante.

^z conf. 17. de preb. Adde Gonzal. d. gl. 15. n. 16. Garz. sup. n. 81. Prosp. ad Quarant. ver. beneficiorum resignatio. cau. 9. concl. 4. Rota. diu. dec. 484. par. 1. in fi.

ⁿ Vide Gonzal. sup. n. 16. Garz. n. 84.

De appellatione per saltum. *Ad l. Imperatores. ff. de Appell.*

Et conciliatus can. referente. de preben. cum can. dilecti.

66. de Appellat. Cap. CXXXVII.

- 1 Princeps per saltum appellari non debet.
- 2 Appellatio per saltum quando valeat. 4.
- 3 Si Iudex incompetens errore aditur, inualidum iudicium est.
- 5 Archidiaconus olim Episcopi Vicarius.
- 6 A Vicario Episcopi quis appelletur.
- 7 Episcopi, & Vicarij tribunal unum.
- 8 A Iudice dato quis appelletur.
- 9 Et quæ eius potestas.
- 10 Archidiaconi duplex Iurisdicctio.

Verba Papirij in d. l. Imperatores. de appellatione per saltum hæc sunt. *Impp. Antoninus, & Verus rescripserunt,*

1 appellationes, quæ recto ad Principem factæ sunt, omiſſis his, ad quos debuerunt fieri, ex imo ordine ad Prætorē remitti. *Iidem rescripserunt, ab Iudice, quæ a Præside Prouinciæ quis acceperat, non recte Imperatorē appellatū esse, ideoq; reuerti eum ad Præsidem debere. At si Principem appellare non decet, omisso medio, quanto minus alios?*

Turbant hæc Pontificij Canones, nam in d. cap. referente. qui spoliatus ab Archidiacono fuerat, non Episcopum, qui Archidiacono erat proxime superior, sed Metropolitanū appellauit, valuitque per saltum appellatio.

2 Solutio duplex ex Butr. ^a & Abb. ^b aut appellationem il;

Centuria II. Cap. CXXXVII. 325

illam ex consuetudine stare eo modo potuisse. *c. Romana.*

- §. 1. *de Appell. in 6.* aut si non consuetudine, saltem, quia nihil exceptum ab Aduersario fuerat, nam licet declinari possit Iurisdictio superioris Iudicis omisso medio, non tamen posse pro incompetenti haberi, ne dicere compellamur, Principem quoque eo modo appellatum esse incompetentem, qui magistratum caput est, & causa. Quia ubi Iudex incompetens errore aditur, vel appellatur, nullius tunc momenti Iudicium est *l. si per errorem. ff. de Iurisd. om. Iud.* & tamen, si per errorem fuerit maior per saltum appellatus, Iudicium valet. *l. 1. §. si quis in appellatione. ff. de Appell.* ergo maior iste Iudex declinari quidem potest, sed incompetens non est.

- Nunc valeant parumper hæc. In *d. c. referente.* ab Archidiacono Metropolitano appellatus per saltum fuit, omisso (inquam) medio, hoc est, Diocesano Episcopo, fautor utique, sed Iuris fuisse existimo, ut ad Metropolitanum prouocatio fieret; Erat enim Archidiaconus tunc temporis Vicarius Episcopi. *c. 1. c. ad hac. de off. Archid. & a* Vicario autem non Episcopus appellandus, sed superior Episcopo est, ne, cum Episcopi, & Vicarij sit tribunal idem. *d. c. Romana. in princ.* idem a se ipso appellari videatur. Consentit Cuiac. allegans hoc idem iure Ciuili constitutum, ut *l. 1. §. ult. ff. quis, & a quo. iun. l. solet. ff. de Iurisd. om. Iud.*

Obstant vero maxime, quod legitur in *d. c. dilecti.* perperam omisso Episcopo fuisse appellatum Archiepiscopum; Et quod statuitur in *d. c. Romana §. ab Archidiaconis.* non posse ab Archidiacono appellari Archiepiscopum omisso Diocesano.

X 3

Cuiac.

Cuiac. * ad utrumque responderet. Ad *c. dilecti*. non illic de Archidiacono mentionem esse, seu Officiali Archidiaconi, qui Vicarij Episcoporum sunt, sed (vt indicat antiqua decretalis) de Iudice, qui datus ab Episcopo esset, sicuti etiam ex Iuris Civilis dispositione a Iudice dato appellandus is est, qui dedit; nam Iudex datus non est Vicarius dantis, nec Iurisdictionem habet, aut executionem sententiae suae, sed notionem simpliciter. *l. a diuo Pio ff. de Re Iudic. d. l. 1. §. ult. l. 3 ff. quis, & a quo*. Eadem responsio fuerat glossatoris; videl. non fuisse ab Officiario Episcopi appellatum, sed a Magistro quodam. R. Canonico Claremontis, cui specialiter Episcopus causam commiserat, cum nec Curialis eius esset.

Ad *d. §. Ab Archidiaconis*. responderet, nouum istud esse; introductumque ab Innoc. 4. nescire autem se, qua ratione; forte imperitia Iuris, nam Innocentium tertium fuisse Iuris peritissimum, non Innocentium quartum.

10 Sed fallimur saepe, cum de legibus iudicare plus volumus quam secundum leges; Nam Pont. in principio de generalibus Episcoporum Vicarijs loquitur, qui vnum faciunt cum Episcopo Tribunal, ideoque ab ipsis non Episcopi appellari, sed superiores debent, vt ante. Ergo in *d. §. ab Archidiaconis*. nō de Archidiaconis loquitur quasi Episcoporum Vicarijs, sed quatenus ipsis; nam duplicem in Archidiacono potestatem olim fecimus, alterā, quam vt Vicarius Episcopi habet, alteram, quam vt Archidiaconus. Ab Archidiacono igitur, quando vt Archidiaconus procedit, non vt Episcopi Vicarius, Episcopus ipse, hoc est, proxime superior appellari debet.

* d. c.

Centuria II. Cap. CXXXVIII. 327

2 d. c. referentis. n. 10.

3 Ibid. n. 4.

3 Dixi Sac. Iur. contr. dissert. 2. c. 4.

3 d. c. referentis.

3 Ibid.

3 d. c. dilecti. ver. post huiusmodi. in fi.

3 d. dissert. 2. cap. 4. n. 10.

An Dei nomen instrumentis præponi oporteat. *Ad*

Auth. ut præpon. nom. Imper. Cap. CXXXVIII.

1 Ordo instrumenti conficiendi, & modus quis.

2 Imperatoris nomen cur instrumentis præponatur.

3 In dubio pro validitate decernendum.

4 Levis solemnitas omitti potest.

AN inuocatio diuini nominis necessario præponi debeat instrumento, ut valeat instrumentum, ita quaerunt Commentatores, ut se pene exaniment, neque, ut opinor, sine risu. Et qui negant, valiturum instrumentum, nisi præponatur, authorem memorant Iustinianum in d. auth. ut præpon. nom. Imper. c. 1. vers. & inchoetur. ubi conficiendi instrumenti præscriptus ordo est, ut præponatur nomen Imperatoris, exinde sequatur nomen Consulis, qui in anno illo est, post hæc indictio, mensis, dies, & si quæ alia consuetudo exigat regionis. Quibus enarratis adiungitur. Et inchoetur mox authore Deo a præcedenti prima indictione. Hic præscribi modum, quo non seruato corruat instrumentum, in confesso est; at quod dicitur (authore Deo) explicat suo more Accurs. In nomine Domini, quare, &c.

Responderi solet, id, quod ait Iustin. authore Deo, non quasi a Tabellione esse, sed quasi a pietate Legislatoris, tanquam

- tanquam si scriptum in lege esset. *Incipiat Tabellio Deo annuente a precedente prima Indictione, &c.* Et ecce, non Dei inuocatio, sed præcedens prima indictio initium esse scripturæ debet, immo non Dei optimi maximi, sed Imperatoris nomen præponi Iustinianus iubet, quasi id, quod primum in instrumento locum occupet, & quod necessarium summe sit ob memoriam temporis, & Imperij. Et vero quis credat, tanti ponderis solemnitatem, quæ omissa vitiari instrumentum possit, duobus illis verbis a consultissimo Legislatore præcipi valuisse? Nam & loquendi hic modus Iustiniano familiaris valde est, qui nec irreprehensibilis videretur, si ea verborum sterilitate, ambiguitateque rem, quæ destruere instrumentum posset, docere voluisset. arg. *l. item apud Labeonem. §. ait Prætor. vers. ea enim. ff. de Iniur.* cum inter dubias legum dispositiones pro rato haberi soleat, quod actum est *l. quoties ff. de Verb. obl. de reb. dub. & de Reg. Iur.*
- 4 Accedit, implorationem Diuini nominis leuem esse solemnitatem, quæ instrumentum forte vitiare non posset etiam si de ea nominatim lege caueretur; cum enim aperta lege sancitum fuerit, ut inuentario, quod hæres hodie beneficio nouæ constitutionis facit, venerabile signum Crucis eiusdem hæredis manu (signarius forte literarum, vel scribendi impotens) præponatur. *l. ult. §. sin autem. C. de Ju. delib.* hanc tamen solemnitatem, quod leuis videatur, præteriri impune posse, frequentissimis suffragijs receptum est. arg. *l. i. §. ult. ff. de Vent. inspic.*

a. *Ad Rub. ff. de oper. no. nuns.*

Id

Centuria II. Cap. CXII. 329

Id, quod commune est, per fictionem meum dici. non proprie. *Ad l. illud. ff. de Ritu Nupt. Cap. CXXXIX.*

- 1 *Liberta, quæ Patrono nupsit, alteri coinuito nubere non potest, & cur.*
- 2 *Appellatione rei venit tota.*
- 3 *Rei communis ratio quæ.*

ATque ita inualuit ex c. sicut. §. proprium. 47. dist. c. nulli. §. 1. 12 q. 1. l. extraneo. ff. de quest. Nam, si quid est, quo suaderi contrariū videatur, ut l. recte dicimus. ff. de Verb. sig. l. pupillus. in fi. ff. cod. l. 2. in princ. ff. de Condit. Instit. aut facile id soluitur, aut valere in speciali aliquo casu potest, & ex speciali aliqua ratione, ut bene Dec. e

- 1 Est autem pro hac re celebris decisio Gaij in d. l. illud. Lex est, ne inuito Patrono liberta, quæ ei nupsit, alij nubere deinceps possit. l. in co iure. ff. de Ritu Nupt. tum paucis interiectis Gaius. Illud (inquit) dubitationis est, an & qui communem libertam uxorem duxerit, ad hoc ius admittatur? Iuolenus negat, quia non proprie videtur eius liberta, quæ etiam alterius sit. Alijs contra visum est, quia libertam eius esse negari non potest, licet alterius quoque sit liberta, quam sententiam plerique probauerunt.

Punctus est, an prima Iuoleni ratio, quia non proprie, &c. corrigatur ex secunda. Decius > corrigi negat, quia nulla contradictio est (inquit) ut proprie liberta non sit, & tamen locū habeat dispositio legis; nam & si minus proprie, liberta tamen est, quod sufficit, cum definitio Gaij in sola reuerentiæ causa solidetur, quam utique liberta debet, vel proprie talis sit patroni illius, vel improprie.

prie. l. communis libertus ff. de in ius voc.

- 2 Confirmatque hoc ipsum deinceps non ineleganti ratione. Nam appellatione rei venit tota res. l. si in rem 6. in princ. ff. de rei vend. Sic appellatione domus venit tota; Propterea si dicat quis. *Hec res mea est*; valet, ac si dixisset. *Tota hac res mea est*. Igitur, si de re, quam communem cum alio habet, dicat quis. *Hec res mea est*. re utique totam dicit suam esse, quod proprie verum non est. Credo equidem, dubitasse Gaium, aut dubitare saltem potuisse legem in liberta locum non habituram, quæ proprie liberta non esset patroni illius, forte, quia stricte, & proprie accipi debeat lex prohibitiua nuptiarum, quasi odiosa. arg. d. l. in eo iure. §. hoc caput. neque de hac loquendi proprietate emendatum aliquid in Iauoleno esse. Non tamen usquequaque placuit subtilitas illa Decij; Nam cum in communi toto quælibet pars possit esse mea, & non mea, utique, & proprie mea dici debuerit, quatenus mea esse potest, improprie vero, quatenus potest non esse, mea; Cum etenim mihi nullus præfiniatur in re communi locus, ubi pars illa sit, possum quamlibet partem meam dicere, ac subinde totam rem; traditum namque est, unumquemque ex socijs pro indiuiso partem in qualibet parte habere, quantumuis minima illa sit.

^a Vide Gl. ordin. ad l. id quod nostrum. ff. de Reg. Iur. Soc. l. Serui electione. §. Labeo n. 8 ff. deleg. 1.

^b d. l. id quod nostrum. n. 8.

^c Ib. d. n. 4.

^d Vide, quæ ego Sac. Iu. contr. dissert. 12 c. 5. n. 12.

^e Gl. ad l. si familia ver. pro parte. C. fam. Erisc. Scripta ad c. 3. de Prabend.

An

Centuria II. Cap. CXL.

331

An pœne fœminis intra annum luctus statutz a Iure Ciuili videantur omnes Iure Canonis abrogatz. *Ad c. penul.*

Et ult. de Sec. Nupt. Cap. CXL.

- 1 *Mulier mortuo viro soluta est a lege viri. 7.*
- 2 *Matrimonia libera esse debent.*
- 3 *Vbi pœna est, illic libera non est voluntas.*
- 4 *Qui concessa licentia utitur, non potest videri delinquere.*
- 5 *Extra causam peccati ius Canonicum nihil potest supra legem.*
- 6 *Lex nubentem puniens intra annum luctus iusta est, Et cur.*
- 7 *Pœna infamiz quo metu retrahere nubentem videatur.*
- 8 *Inter sponsores promissio pœnz non obligat.*
- 9 *Comminatio (ensura iustum metum facit.*

DE Ciuilibus pœnis vide l. 1. c. de sec. Nupt. l. si qua mulier. c. ad Tertill. §. prima si quidem. *Auth. de Nupt. Et.*

Tota vis quæstionis est in capp. pen. Et ult. de sec. nupt. vbi in primis Urban. 3. Super illa quæstione, qua quæsitum est, an mulier possit sine infamia nubere infra tempus luctus secundum leges diffinitum. Respondemus, quod cum Apostolus dicat.

- 1 *Mulier viro suo mortuo soluta est a lege Viri sui, in domino nubat, cui voluerit; per licentiam, Et auctoritatem Aposto. licius infamia aboletur.*

Exinde Innoc. 3. Cum (secundum Apostolum) mulier mortuo viro suo ab eius sit lege soluta, Et nubendi, cui vult, tantum in Domino, habeat facultatem, non debet legalis infamiz sustinere iacturam, quæ licet post viri obitum infra tempus luctus (scilicet vnus anni spatium) nubat, concessa sibi tamen ab Apostolo utitur potestate, cum in his præterea secus
la-

lares leges non dedignentur sacros Canones imitari.

- Circa duos hos Canones Doctorum sententia triplex est. Primi docent, ¹ iure Canonis omnes penas legales e medio sublatas, utcumque in utroque capite sit mentio de sola pena infamiae. Atque hi quidem plurimum recepti. ² Ratio autem praecipua horum est, quia scopus ille fuit utriusque Pontificis, ne mulier rem licitam faciens cum permisso Apostoli, atque iure suo utens penam sustineret, et ³ quia libera oportet esse Matrimonia. At haecle, si pena aliqua deberetur, non esset voluntas libera. *l. Titia. in princ. ff. de verb. oblig. c. gemma. de Sponsal. & qui licentia* ⁴ *utitur concessa ab Apostolo, non potest videri delinquere. l. Decuriones. C. ex quib. cau. inf. irrog. ff. c.*

- Secundi dicunt, nullam omnino penam abrogatam videri, licet duo illi Pontifices de ignominiae pena nominatim loquantur. Atque hi primum suppleant verba utriusque Canonis, quod non debent; Deinde considerant diligentius, non puniisse ius Civile secundas nuptias, sed volatum, seu nimiam festinationem, & quidem optima ratione, ne exturbatione, seu commissione sanguinis incerta proles efficiatur, dum ambigi potest, cuius nam filius ille sit, qui editus postea fuit. Cum itaque (inquiunt) iustissima haec ratio sit, non potuit lex Pontificis rem tam iustam, tamque honestam, & quae litibus finem imponat, emendare, eoque potissimum, quod lex infamiae relata in decretum fuit. ⁵ *c. infames. in fi. 3. q. 7. & ubi causa non vertitur peccati, ius* *Canonicum nihil potest supra leges. Atque ita isti quidem, sed nimis audacter, nec tam emendatione digni, quam* *Censura.*

Ter-

Centuria II. Cap. CXL. 333

Tertij credunt, & solam infamiae pœnā sublatā videri, cū de ea Canones expressim decernant, reliquas vero pœnas stare adhuc, & obstare mulieri, ne intra annum conuollet ad Nuptias, & hi quidem bene; nam & ex verbis Canonum, quibus infamia nominatim a raditur, & ex sententia Pontificum, ni fallor, volunt enim sacratam tēctam Apostoli Pauli concessionem, quæ in hoc tota est, vt mulier mortuo viro sit ab eius lege soluta, & nubendi cui vult, habeat potestatem, *tantum in Domino*. Quod ait Apostolus, & cum eo Romani Pontifices, *tantum in Domino*, eum sensum habet ex Tertull. vt nullam aliam formam repetundarum Nuptiarum nisi a Domino præscriptā habeat. *Cui ergo voluerit*, Christiano scilicet, non Pagano, quia *tantum in Domino*.

At, si interpretari libeat cum vtroque Pontifice, vt plenā mulier habere debeat nubendi licentiam quasi soluta a lege viri, nec debeat intra annum luctus coerceri, videndum, cur de sola infamiae pœna loquatur vterque, reliquis omnibus omnino post habitis, quæ multæ sunt.

- 7 Puto autem, quia sola illa pœna corrigenda fuit, quæ vim faceret quasi præcisam, & metum induceret, quo bene constans mulier posset a contrahendis nuptijs dimoueri. Hęc autem est infamiae pœna, nam reliquæ familiaris rei iacturam aliquam faciunt, quā negligere mulier potest, aut cū secundarū nuptiarum vtilitate compensare. Sola infamia libertatem aufert contrahendi; licet enim infamiae metus non sit talis, vt restitutionem promeruerit ex edicto Prætoris. *l. nec timorem. ff. quod met. cau. et c.* si tamen habeat effectum iuris, restitui potest. *l. isti quidem. §. quod si. ff. eod.*

Non

Non obstat Gregor. in d. c. *gemma*. vbi inter sponfos irritat promissionem pœnæ, licet pecuniaria illa sit, cum (inquit) libera Matrimonia esse debeant; &c.

- Nam resp. pœnam inter sponfos stipulatione promissam ipso etiam Iure Ciuili non deberi. d. l. *Titia*. cum tamen in specie nostra lex ipsa Ciuilis mulierem comprimat, & quidem iusta causa suadente, vt *sup.* Et, cum matrimonia libera esse debeant, videmus tamen Canones inducere, eos interdum, qui sponsalia iurarint, ad contrahendum Matrimonium per comminationem censuræ, quæ inducere metum potest cadentem in constantem virum. Vide c. ex literis. 2. de sponsal. n

a Vide gl ad l. 1. ver. honorarias. C. de sec. Nup.

g Sanch. de Matrim. lib. 7. disp. 87. n. 2. &c.

y Gl. ad l. decreto. ver. contrahere C. ex quib. caus. inf. irr. aliq. vt per Sanch.

d Cin. ad l. 1. in fi. C. de sec. Nup. & alij penes eund.

e Refer. Cuiac. d. c. vlt.

z gl. d. l. nec timorem. ver. infamia.

n Dixi Sac. lu. contr. dissert. 10. c. 2.

De eadem re. Et an relictum pro viduitate possit hodie intra annum peti, perutiliter disputatum. *Ad Auth. cui relictum. C. de ind. vid. toll. &c. Cap. CXL I.*

- 1 Cur intra annum peti non possit relictum pro viduitate. 4.
- 2 Corrigitur lex, si corrigatur ratio legis.
- 3 Vir lugere uxorem non tenetur.

SI cui legatum fuerit aliquid, ne secundas ineat nuptias, intra annum peti prohibet Iustin in d. *auth. cui relictum.* & §. *quæ vero. vcrs. Vnde sancimus. auth. de Nupt.* Nisi tamen (inquit) Nuptiarum spes intra annum deficiat, puta, si legatarius Sacerdotio consecratur, si legataria se Deo de-

Centuria II. Cap. CXLI. 335

deuoueat. Post annum vero peti permittit, præstita tamen cautione Mutiana, quod legati nomine ceperit, si viduo lecto discesserit, hoc est, si iterum nupserit, id omne cum sua causa restitutum iri.

Hinc nimis anxie quæsitum per omnes, an hodie possit
1 legatum intra annum peti. Et affirmatum a quibusdam, posse. Nam quæ ratio fuerit, cur prohiberet Imperator, intra annum peti? Vtique (inquiunt) quia tunc intra annum nubere non poterat, ne infamis fieret. *l. liberorum.*

§. 1. ff. de his, qui not. inf. l. consensu. §. si vero. C. de Repud. c. penul. & ult. de sec. Nupt. Ergo, quod intra annum ab-
stinebat mulier, non honore viri id facere credebatur, sed metu pænæ. Hodie vero sublata infamiæ pœna est, & cū ea pœnæ omnes, quascūque Civilis lex excogitare potue-
rit. *d. c. penul. & ult.* quapropter honore Mariti abstinere hodie creditur intra annum mulier, neque ideo est, cur

2 statim legatum petere oblata cautione non possit, scriptū enim est, corrigi legem, si corrigatur ratio legis. *a*

Sed perperam hæc, nam Iustin. anni tempus, & mulieri præscribit, & viro, si forte ei mulier, vel alius sub ea conditione legatum dederit. Vir autem infamiæ pœnam timere non potest, quia nec lugere uxorem debet, si nolit.

3 *l. uxores. ff. de his, qui not. inf.* neque aliam præterea pœnam dare, sed ire iubetur omni obseruatione securus. §. *primæ siquidem. Auth. de Nupt.*

Et quoties valere ea ratio posset, dicerem tamen, subesse adhuc metum aliquem; Nam solam infamiæ notam aboleri diximus sup. & reliquas autem pœnas manere ei, quæ intra annum luctus ad vltiores Nuptias cōuolarit;
adhuc

adhuc igitur habet intra annum mulier, quo plus detineatur, quam honore Mariti.

Crederem, Iuris Ciuilis dispositionem Seruandam & hodie esse, vt plurimis placuit. Determinatum vero fuisse anni tempus ex placito Principis, vt probent se interim Coniuges, & maturius deliberent, priusquam petant cum cautione legatū, & vt pares sint tempore, qui fiunt pares & Iure. Vide *d. vers. Unde sancimus*.

^a Vide cap. prox. sup.

^b Adde qua ego in praefat. ad Rub. de Constit. & qua sup. latius c. 22 §. & seq.

^c Sup. c. prox.

^d Ad l. cum tale. §. si arbitrati. ff. de condit. & dem Manc. cum relatis de Constit. lib. 1. tit. 19. n. 3. Sancb. de Matr. lib. 7. disp. 87. n. 19.

Prætor an facere legem possit, vel hæredem. *Ad §. quos autem. Instit. de bon. poss. Cap. CXLII.*

- 1 Lex perpetua est; Edictum Prætoris annuum.
- 2 Due leges contrariae non possunt simul esse.
- 3 Prætoris in edicendo potestas.
- 4 Prætor vox Iuris Ciuilis.
- 5 Sex legum species, & gradus earum.
- 6 Prætor an operari aliquid possit ipso Iure suo.
- 7 Hæredis, & bonorum possessoris discrimen.
- 8 Dominium rerum, & personarum solius est legis.
- 9 Modi acquirendorum dominiorum ex Quiritium Iure qui.
- 10 Traditio fideicommissi an dominium conferat, & quale.
- 11 Prætor quatenus emendare legem possit.
- 12 Pacta ex iure Prætorio quomodo roborentur.

Non hercle potest legem condere, nam hæc perpetua esse debet, Edictum vero Prætoris vnius anni tempore.

Centuria II. Cap. CXLII. 337

pore concludebatur. § 1. *Instit. de perpet. & tempor. act.*
 Dux etiam leges vicissim contrariæ non possunt simul esse, sed altera alteram abrogari oportet. §. *penul. Instit. de Iu. nat. &c. §. penul. C. de no. Cod. facien.* Non ita lex, & Prætoris Edictum, licet enim seruari istud debeat in exercitio Prætoris Iurisdictionis, Ciuilis tamen dispositio firma manet. Erat denique Prætoris officium non quasi Legislatoris, aut Principis, sed quasi Iudicantis. *l. 1. ff. de Iurisd. om. Iud.* eo tamen admissio, ut non tantum ex lege ius diceret, verum, ut si in casu aliquo iniqua lex fieret (ut accidit sæpe mutatis rerum circumstantijs) posset, non quidem abrogare legem, atque ei nouam subrogare, sed supplere aliquid, vel corrigere, (quod est addere, aut detrachere) in quantum æquitas postularet, & communis utilitas. *l. 7. ff. de Iust. & Iu.*

Ergo non aliud Prætor facit, quam, quod faceret lex, cum æquitas sit ipsa lex. * supplendo enim, corrigendoque, *d. l. 7.* ore ipso loquitur legis. Hinc perbelle Martian. *in l. 8. ff. de Iust. & Iu.* Nam & ipsum Ius honorarium (inquit) *uiua vox est Iuris Ciuilis.* Viua vox, quia *lex loquens* ex Tull. & *ius animatum uiuum* ex Arist. ut e contrario lex dicitur Prætor *mutus*, & *tacitus*, nec secus, ac dixerit de Epistola Epictetus, quæ Nuncius quidam tacitus est, Nuncius autem e conuerso Epistola loquens. * Sed & subsequi Prætor dicitur Ius Ciuile. *l. scio. ff. de Testib.* unde & Iuris Ciuilis custos a lege 12. Tab. & quasi pædagogus appellatus.

5 Sex legum species (sic appellauerim) refert Iustin. *in §. constat. Instit. de Iu. nat.* quibus quasi compactum Ius Ci-

Y

uile

uile est, & ipsæ quidem supplente Principe, quod deerat, *omnia enim nostra facimus, &c. l. 1. §. omnia. C. de Vet. Iu. enucl.* Sed observa, si libet, singularum gradus. Prima fuit populi, penes quem supremum erat Imperium; vera igitur lex. §. *lex. Instit. de Iu. nat.* Secunda plebis, sed non ante lex, quam voluisset Hortensius Dictator, seu alius quispiam ex Liuius. §. *plebs autem. Instit. eod.* Tertia Senatus, qui tamen ageret vice populi, non sua. §. *senatus consultum. Instit. eod.* Quarta Imperatoris, seu Principis, sed post legem Regiam. §. *Sed, & quod Principi. Instit. eod. l. 1. ff. de Constit. Princ.* Quinta Prætoris, quæ tamen valde declinavit, quasi quæ addere, vel minuere solum posset ex æquitate, communique utilitate. *d. l. 7. & hæc quidem interdum lex dicta. l. 1. ff. unde Cog. sed non vere.* Ultima prudentum, & quidem infimi gradus, cum nihil supplere, aut corrigere possent hi, sed simpliciter Ius interpretari. §. *responsa prudentum. Instit. eod.*

Habes, quid sentiendum tibi de Prætoris sit, cui nec licuit hæredem facere. *d. §. quos autem. Quos autem (inquit Iustin.) solus vocat Prætor ad hæreditatem, hæredes quidem ipso Iure non sunt, nam Prætor hæredem facere non potest, per legem. n. tantum, vel similem Iuris constitutionem hæredes sunt, veluti per Senatus consulta, & constitutiones principales. Sed cum eis Prætor dat bonorum possessionem, loco hæredum constituuntur, & vocantur bonorum possessoriæ.*

Desudant hic omnes, cum plura facere potuerit Prætor quæ valerent ipso Iure, ipso (inquam) Iure Prætorio.

l. 3.

Centuria II. Cap. CXLII. 339

l. 3. §. a Municipibus. vers. sed si nemo. ff. de bon. poss. l. 1. §. ad eos. ff. ad l. Falc. iun. l. lineam Margaritarum. ff. cod. l. facta. §. si sub conditione. ibi, sufficit Edictum. ff. ad Trebell. l. quæ sub conditione. vers. voluit. ff. de condit. Instit. l. de pupillo. §. si is, cui. ff. de No. op. nunc.

Verior ratio videri poterat, & quia hæres dicitur quasi herus, hoc est, quasi Dominus. Et quidem tum hæres dominium nanciscitur, tum bonorum possessor. *l. 1. ff. de bon. poss.* eo tamen discrimine, quod hæres ipso Iure, hic factō Prætoris; quod sic rursus declaro. Dominium acquiritur, vel per modos a Iure Ciuili inuentos, vt infra, vel traditione, & factō hominis, potest itaque, quod Iuris Ciuilis est, ipso Iure obuenire, sed extra causam Iuris Ciuilis opus est traditione. Quia ergo Prætor non potuit condere legem, proinde nec conferre dominium, valuit ipso Iure, vnde conferre debuit media bonorum possessione, & quasi factō traditionis; & sic verum est, Prætorem non posse facere hæredem.

Exemplis suadebitur, quod dico. Hæres, vel suus est, vel extraneus. Suus, vel testamento hæres fiat, vel iure legitimo, semper ipso Iure hæres est, quod certum. Extraneus, vel testamento instituitur, vel ab intestato succedat, per se ipsum hæres effici potest, vel aditione, quæ fit sola declaratione aniri, vel gestione pro hærede, & sic extra Iudicium vtique. Bonorum possessor non sic. Ecce enim Emancipatus, cui Prætor succurrit per bonorum possessionem, non per se, aut ipso iure hæres fit, idest, non eo ipso, quo voluntatem suam declarat, dominium nanciscitur bonorum hæreditariorum, sed opus

ei est adire Prætorem intra tempus præfinitum, & coram eo bonorum possessionem petere, atque agnoscere. Immo, dum bonorum possessionem petit, non dominium bonorum statim consequitur, sed ius persequendi, vel retinendi bona. *l. 2. ff. de bon. poss.*

Cum hac ipsa explicatione consentire videntur Galli Interpretes inter quos Cuiac. Docent hi, Prætorem non posse facere dominum, atque adeo neque hæredem, quia dominium tum rerum, tum personarum solius est legis. Scribit Vlp. *tit. 19. Instit.* sex modis acquiri posse dominia rerum ex Quiritium iure, videlicet *traditione* (intellige, si causa præcedat, quæ eidem Iuri probetur) *mancipatione, cessione in Iure, usucapione, adiudicatione, & lege.* Lege (inquit) hoc est, vera lege, non Edicto, i. aut facto Prætoris; nam si tradatur alicui res ex causa fideicommissi, negat Iulian. in *l. 3. ff. si Vsufr. pet.* acquiri dominium lege, hoc est, Iure Quiritium, quia Fideicommissa non agnoscebantur eo Iure. §. 1. *Instit. de Codicill.* dominium itaque, quod *bonitarium* Iuniores appellarunt *l. facta. in princ. ff. ad Trebell.*

Et cum eadem hac explicatione convenit Alciat. quoque in Parerg. Prætor (inquit) ideo facere hæredem non potest, quia, vel eos vocat, qui alias vocantur a Iure Civili, & hi quidem fiunt hæredes beneficio Iuris Civilis, non Prætorij; Aut vocat eos, qui non sunt a Iure Civili vocati, veluti Emancipatos, & tunc istos facere hæredes non potest, quia lex Civilis iam alijs detulit hæreditatē, & sic de dominio bonorum hæreditariorum fuit iam a lege provisum per delationem, nec potest Prætor iubere,

Centuria II. Cap. CXLII.

341

vt ad Emancipatos deferatur successio ipso Iure Edictali suo, quin ante prohibeat, ne deferatur alijs successio ipso Iure Quiritiario, vel Ciuili, hoc autem esset abrogare legem Ciuilem, quod Prætor facere non potest. Denique effici illud vix, ac ne vix quidem potest, vt dum lex Ciuilis ipso Iure aliquid operatur, possit lex Prætoria ipso Iure contrarium operari, nam duæ hæ operationes, quæ ipso iure fiunt, se inuicem præpediunt.

Hæc illi, quibus si quid ob stare adhuc videatur ex ijs, quæ ipso Iure facere Prætor valet, vnum addo pro coronide, videlicet non posse Prætorem emendare Ius Ciuile, nisi quid de hac re postulet communis vtilitas. *d.l. 7. ff. de Iust. & Iu.* Agere itaque Prætorem quandoque ipso Iure, si sic expediat communi bono, quandoque de facto, *vt hic, §. l. si vnus. §. pactus, ne peteret. ff. de Pact.* vbi non ipso Iure pacta valere iubet Prætor, quod potest, sed edicit, seruaturum se. Et quia Prætor debet minus Ciuili Iuri addere, vel detrahere, quam possit, nec plus, quam postulet publica vtilitas, vtique quod non fecit in bonorum possessione, aut pacto, non hæc le potuit, vt sic verum sit, quod ait Iustin. *in d. §. quos autem.* Prætorem non posse facere hæredem.

^a Dixi sup. c. 1. & 3.

^b Vide Cuiac. Fab. & alios *d.l. 7. ff. de Iust. & Iu.*

^c Vide Osual. ad Donel. Comm. l. i. Ciu. lib. 7. c. 14. cum alleg.

Explicat Vult. in princ. Instit. de bon. poss.

^e *d. §. quos autem.* Ant. Fab. in sua Papin. Iurispr. ad tit. de Iure nat. & alij quos refert And. Fach. contr. lib. 13. c. 29. quibus adde Vult. sup.

^f lib. 3. c. 3.

^g Vide sup. c. 298.

Y 3

Do-

Doctorum, ac militum de prælatione contentio in apertum
ducitur, & ad praxim componitur. *Ad l. 1. C. de*
Profess. qui in Vrbe Constant. lib. 12. Cap. CXLIII.

- 1 *Cassanæi ad fauorem militum observatio.*
- 2 *Imperator militem se nominat.*
- 3 *Doctoratus dignitas est, militia munus.*
- 4 *Insigna Doctorum, & tituli.*
- 5 *Doctor Comes efficitur, & Dux.*
- 6 *Et quæ eius Iurisdictio.*
- 7 *Doctoris simplicis cum pari milite collatio.*
- 8 *Armorum, ac literarum præeminentia controuertitur.*
- 9 *Princeps curse militem scribat, non Doctorem.*

DOCTORUM, Militumque peruetus de prælatione con-
tentio est, sed quæ inutilibus sæpe vertitur argumē-
tis, nam vltro, citroque Doctorum, militumque hono-
res, prærogatiuæ, tituli, ac priuilegia referuntur, quæ
eos veneratione quidem dignos præbent, sed non præla-
tione. Cumque Doctoratus, ac militiæ diuersi sint ordines,
& gradus, eos tamen sic confundunt nostri Interpretes,
vt Doctorum, ac militum paritatem non ante constituât,
quam disputationis campum ingrediantur.

- 1 *Observat Cassanæus, in cunctis pene locis Iuris Ciuilis,*
vbi de armis, & legibus mentio est, semper arma præfer-
ri, nec tantum in Diuorum Principum legibus vt in
proem. Instit. l. 1. in princ. C. de Iustin. Cod. confir. l. 1.
l. tanta. C. de Vet. iu. enucl. sed & Iurisconsultorum
l. his oneribus. ibi, & militi, & liberalium artium professo-
ri-

Centuria II. Cap. CXLIII. 343

ribus. ff. de Vacat. mun. propterea credit, in doctoris actibus præferendos utique Doctores esse. l. nemo Clericus, vel militaris. C. de sum. Trinit. in militaribus milites. l. in Ciuilibus. C. de Off. Vicar. in promiscuis vero, & neutralibus primum locum fore militum, ubique tamen cæteris paribus. Alij contra; in promiscuis namque, & neutralibus Doctores præponunt, ut sic primus locus Doctorum sit, qui ad latus sunt Principis; alter Militum, qui itidem ad latus militat Imperatoris, vel in equestri sunt dignitate; tertius Doctorum, qui ad latus quidem non sunt Principis, sed valde excellunt; quartus militum, qui nullo præfulgent honore; ultimus Doctorum, quos in imo gradu positos Doctorellos vocant. Et hæc probant quidem, sed non valde idoneis legum argumentis.

Pro Cassiano est Tull. pro Murena (estimo quasi orator) ibi vero potissimum. *Multo plus affert dignitatis rei militaris, quam Iuris Ciuilis gloria. Vigilas tu de nocte, ut tuis consultoribus respondeas, ille, ut eo, quo intendit, mature cum exercitu perueniat. Te Gallorum, illum buccinarum cantus exsuscitat. Tu actionem instituis, ille aciem instruit. Tu caues, ne tui consultores, ille ne Vrbes, aut castra capiantur. Ille tenet, & scit, ut hostium copie, tu, ut aquæ pluuiæ arceantur. Ille exercitatus est in finibus propagandis, tu in regendis.* Et deinceps, quod ad rem magis. *Due sunt artes, quæ hominē locare possunt in amplissimo gradu dignitatis, una Imperatoris, altera Oratoris boni, ab hoc enim pacis ornamenta retinentur, ab illo belli pericula repelluntur. Sic res militaris propria est Imperatoris, qui in immensum distat ab*
2 Oratore, proptereaque se Imperator militem scribit in l.

Y 4 I. ff.

1. *ff. de test. milit.* nullibi vero Doctorem. Quin, cum Iuris Ciuilis gloriam postposuisset Orator, iungit generaliter, *ceteris quoque virtutibus rei militaris virtutem prestare*, quod & argumentis probat.

Sed quorsum deinceps illud.

Cedant arma Togæ, concedat laurea lingue?

- 3 Doctrinam a se ipso dignitatem esse, militiam vero munus, receptissima est nostrorum ferme omnium, & (quod opinor) satis aperta sententia. Vide scripta *ad c. quanto. de Magistr.* Insignia sunt Doctoralis dignitatis consueta liber, anulus, diadema, ob quæ Doctores Illustrium sæpe, & Clarissimorum titulis condecorati, iidemque celsi, nobiles, honorati, Principum Patres, &c. appellati. Quin
- 5 & Duces fiunt, & comites, adeoque dignitate spectabiles, si docuerint per annos 20. *d.l. 1. C. de profess. &c.* cum tamen spectabiles effici non possint, quin antea fuerint in inferiori Clarissimatus dignitate. *l. ut gradatim. ff. de Muner. & honor. l. quæ utiliter. in princ. ff. de neg. gest.* Nec doctoreo muneri sua abest Iurisdictio. *Auth. habita. C. ne Fil. propat. §. ult. 1. constit. Cod. sine qua, vel dignitas non esset, vel umbra esset dignitatis.* Miles autem a se ipso dignitatem habere non dicitur. *l. ult. C. qui milit. non poss. lib. 12.* sed munus.

Obijcies, dignitatem Comitum non cuiuslibet Doctori collatam, sed professori per annos viginti. *d.l. 1.*

Veniant, precor, hi, quorum interest, & propriam ipsi causam tueantur, si licet, mihi enim legentium partes sustinuisse sat est.

- 7 Sed neque illos quidem deseruisse oportet. Sit simplex Do-

Centuria II. Cap. CXLIII. 345

Doctor, simplexque, ac purus miles, qui de prælatione contendant, quæ, obsecro, ostenderit miles suæ honestatis insignia? aut quid Doctoreis infulis apte conferet? Pudet sane referre eos, qui potuerint olim semper, & nunc quoque possint militare. Illud satis, prohiberi Doctore, ne vile aliquid administret in vilipendium gradus, & honoris. *l. ne quis ex corpore. cum not. C. de Adu. diuers. Iudic.* nihilque omnino esse, quod purum dedeceat militæ, cum, & libertini militare possint, & serui. ^d Sed & illud simplex Doctor bene allegauerit, priuilegia omnia, quæ Militibus concessa sint, Doctoribus quoque, si conuenientia sint, dari; non contra.

8 Valet hic peruetus de armorum, aut literarum præeminentia Philosophorum conflictus, quem eo modo dirimit Franc. Picol. [§] vt contemplatio absolute præsit actioni, Reip. administratio Ducibus Militiæ, adeoque, vt arma togæ, toga vero contemplationi cedat. Rationem vero ordinis perspicuam esse, cum munus sit contemplationis cognitio veri, hæc autem dirigere actiones debeat, & componere, a quibus ars ipsa militaris regitur, quibusque inseruit, quippe quæ Reip. pacem, incolumitatemque pro fine habet. Addit Picol. distinctiones, quibus aduersa omnia repellantur, & potissimum quæ a Tull. [¶] Nam si maiorem concesserimus armorum, quam literarum necessitatem, siue vtilitatem, non inde tamen maior aliqua nobilitas satis arguetur, si attentius considerauerimus, quid sit ex se, & absolute præstantius; quare & Plato (inquit) & Arist. artem militarem Ciuili subiecere.

9 Enimvero Princeps se militem inscribit quidem, sed in his,

346 Lel. Manc. Genial. &c.

his, quæ ad militiam pertinent, se ipsum dirigit, sibi que ipsi imperat. Ante ergo Philosophus, quam Miles. Se vero militem appellat, non ut eminentiori, sed ut manifestiori, magisque populari, &, qui suos plus excitet Cõ-militones, titulo se ostendat.

^a Vide scripta ad l. Centurio. ff. de Vulg. & quæ fusi per duas integras tractationes Christoph. Lanfranchin. Veronen. et Signor el. Fiomedaus cum addit. Ludou. Bolognini.

^b Catal. gloriæ Mun. par. 9. consid. 1.

^c Gl. ad l. 1. C. de Equ. dign.

^d Lanfranch. sup. n. 38.

^e Lud. sup. n. 58.

^f De Asorib. gradu. 8. 6. 22.

^g Sup. pro Murena.

De pœna Calumniatoris, & similitudine supplicij, hoc est, retaliationis, & an iusta retaliationis pœna fuerit. *Ad l.*

ult. §. 1. C. de Accus. Cap. CXLIV.

1 Calumniari quid.

2 De pœna calumniantis distinctio.

3 Pœna talionis quando, aut quibus infligenda.

4 Et cur in usu esse desierit.

5 Et an iusta sit.

1 **C**alumniator est, qui falsum obijcit crimen. *l. 3. in princ. ff. ad Turpill.* Hunc Glosator ^a docet in Ciuili
2 negocio, nunc sacramento calumniæ, nunc pecuniaria pœna, nunc infamiæ nota coerceri. *Instit. de pœn. tem. litig. per tot. §. si quis agens. eod. de Act. l. una. C. de plus petit. l. properandum. §. et si quidem. C. de Iudic.* Esse tamen quod emendari possit, Silvester ^b docet. In criminibus vero, seu ordinaria ea sint, seu extraordinaria, calumniatorem puniendum credit similitudine supplicij, *ut d. l. ult.*

Centuria II. Cap. CXLV. 347

ult. §. i. h.v. Sed quisquis ille est, qui crimen intendit, in Iudicium veniat, nomen Rei indicet, vinculum inscriptionis arripiat, custodia similitudinem (habita tamen dignitatis aestimatione) patiat, nec impunitam fore nouerit licentiam mentiendi, cum calumniantes ad vindictam poscat similitudo supplicij. Adde l. ult. C. de Calumn.

3 Similitudo supplicij talionis pœna est. Sentit vero Siluester ex Bart. emendandum hic quoque esse, quod Glossator docet, ut in criminibus, quorum certa, statutaque aliqua pœna est, calumniator *similitudine supplicij*, hoc est *retaliatione* (quæ vulgo *Rhadamanteum iudicium* dicitur, a Theologis *contrapassum*, puniatur. *d. l. ult. §. i. C. de accus. d. l. ult. C. de Calum.* in ijs vero, quæ extraordinariâ pœnam habent, arbitrio Iudicis pœna infligatur. *l. et in priuatis. ff. ad Turpill.*

4 Hodie Calumniator sub arbitrio est Iudicis, quia nullâ hodie talionis pœna. *h. pœna. Instit. de Iniur.* forte ob incommodum rependendæ pœnæ, & difficultatem retaliationis, uti Sextus Cæcilius apud Gell. & latius edisserit, Iungere possis, ne talionis metus Accusatores absterreat, quos publice interest præmijs allici, quo minus delinquētes impune abeant, quis enim accusare nō desistat, dū calūniæ notam pertimescit, si forte succumbat? Calumniatorem denique extra ordinem hodie, & arbitrato Iudicis puniendum, magis creditum. ^d

An autem iusta sit, iniusta ve pœna talionis, quæsitum. 5 At equidem iniusta videri nequaquam potest, cum, & Mosayca lege comprobetur. *Exo. 21. & duodecim tabulis. d. §. pœna. & Principum constitutionibus. dd. li. &*

Py-

Pythagoreorum schola, & illustrium virorum exemplis.

De ea vero sic cecinit Hesiod.

Lex recta est, cum quis patitur, quæ fecerit ipse.

Quin neque eam Christus reiecit quidem, licet, ut benigne remitteretur, suaserit. Et quamvis iniustam non crediderit, omnino tamen, & usquequaque iustam credere eam non potuit Arist. ^o uti nec D. Thom. ⁴ interdum enim fieret, ut delicto poena non conveniret. Ecce enim, si Magistratus vilem percusserit, reperi magistram indecorum est, sique percusserit homuncio virum Principem, impune propemodum ferre percussor videretur, si tantum reperiateretur, neque aliam præterea poenam sustineret. *

^a In proem. Instit. ver. per legitimos.

^b Ibid.

^c Lib. 20. c. 1.

^d Menoch. post Cuiac. & alios de Arbitr. Ind. c. 322.

^e Vide Alciat. lib. 9. parerg. c. 20.

^f Menoch. sup. n. 2.

^g Couarr. Variar. lib. 2. c. 9. n. 1.

^h Lib. 5. Ethic. c. 5.

ⁱ 2. 2. q. 61. art. 4.

^k Alciat. Couarr. & alij sup.

Iustinianæi Codicis historia veritatis suæ luce repurgatur, & qui versus penes antiquos, &c. Ad proem. Instit. & l. 1.

C. de vet. Iu. enucl. &c. Cap. CXLV.

1 Ius Civile olim confusum.

2 Constitutionum tres olim Codices,

3 Quo tempore editus primus Codex Iustinianus.

4 Immensa veteris prudentiæ volumina.

5 Versus apud Veteres qui,

Centuria II. Cap. CXLV. 349

6 *De secundo Cod. Iustin. plura.*

7 *Et cur a Iustiniano factus priore abolito.*

8 *Pandectarum leges constitutionibus Codicis non abrogari.*

1 **I**nnumera ante Iustinianum fuere ciuiliū legum Cōmentaria, quibus in tantum excreuerat Romanum ius, vt confusum ferme esset, aut desperatum potius. Erāt & constitutiones plurimæ, quæ aut similes, aut contrariæ, aut superuacaneæ, aut inutiles, aut desuetudine abrogatæ. Vide *l. 1. & 2. C. de vet. iu. enucl. l. 1. 2. & 3. C. de no. C. fac.* Talis denique Romana erat Iurisprudentia, vt, cum eam dirigere Iustinianus vellet, ac repurgare, verissime dixerit, se per medium quasi profundum iuisse.

2 A sacratissimis autem Constitutionibus exordium fuit. Erant illæ ad Iustinianum vsque in tres Codices dispersæ Gregorianum, Hermogenianum, & Theodosianum, post quos aliæ quoque erant a Theodosio Principe, alijsque Imperatoribus, & ab ipso Iustiniano editæ. Vide *l. 1. in princ. C. de no. Cod. Fac.* Hos itaq; Codices primo aggreffus Imperator, nec non recentiores editas constitutiones, omnes in vnum Codicem redegit, agentibus viris doctissimis Ioanne, Leontio, Phoca, Basilide, Thoma, Tribuniano, Constantino, Theophilo, Dioscoro, & Præsentino, de quibus *d. l. 1. § 1. l. 1. C. de Iustin. Cod. conf.* & hunc voluit, prioribus abolitis, omnem Iuris potestatem habere.

3 Quo vero tempore Iustinianæus iste Codex fuerit editus, variarunt Scribentes teste Forstero; qui pluriū testimonijs factum id reputat anno Christi 529. Indict. 7. April.

17. ex ead. l. 1. C. de Justin. Cod. confir. & l. 1. C. de no. Cod. fac. Refert tamen, dissensisse Myns. & quoad annum, Hotom. & quoad Indictionem, Baro. & quoad mensem, Centium & quoad diem. Nouissime Giphon. in sua breui notatione temporum docet accuratius, Iustinianum secundo Consulem mandasse, ut Codex componeretur idib. Febr. 528. compositum vero sequenti anno promulgasse Decio Cos.

Exacto primo isto Codice, ad Pandectas itum, seu digesta, quæ anno 530. componi iussa, & anno 533. vna cum Instit. absoluta, ac promulgata, & hæc quidem Calend. Decemb. illa 17. Cal. Ianuar. Vide l. 1. & 2. C. de Vet. iur. enucl. & quæ Giphon. plene. 3

- 4 Immensa fuisse Iuriconsultorum, veterisque prudentiæ volumina, refert Imp. in *proem. Instit.* qui itidem in *præfat. Digest.* prudentiam illam veterem repetiisse se dicit ab Vrbe condita per annos 1400. Sed Balduin. suspicatur, locum esse corruptum, cum ab Vrbe condita ad Imperium Iustiniani non interfuerint nisi anni 1240. si verius tempora supputentur. Quicquid sit, duo millia librorum circiter, & tricies centena millia versuum, hoc est, librorum duo millia, qui tricies centena millia versuum continerent, & legenda fuisse, & perquirenda non semel docet Iustin. in l. 2. §. omnia igitur. uers. postea uero. C. de Vet. Iur. enucl. & in *præfat. ad Digest. Cod. & Instit. uers.* Pys igitur, & alibi, per Duaren. * Hunc itaque fuisse Veterum
- 5 morem, ut bonorum librorum versus numerarent, ac describerent, & hos quidem versus non lineas fuisse, sed membra Orationis integra, aut periodos, quæ Hierony.

uer-

Centuria II. Cap. CXLV. 351

versuum cola appellat, recte docet Duaren. ² Diogenis Laertij, Plinij, & Galeni autoritatibus. Vide Forster. ^u cum relatis. Et fortasse versus, & periodi hi sunt, quos *paragraphos* hodie dicimus.

- 6 Post editas Institutiones, & Pandectas, anterior ille, quē dixi, Codex emendatus, atque abolitus, alio, quo hodie utimur, substituto. *t. t. C. de Emend. Cod. Iustin.* Cū enim post editum primum Codicem complures Iustinianus constitutiones emisisset, quæ extra illius corpus diuagabantur, cumque ex eodem primo edito eliminanda, mutanda, detrahendaque multa essent, hoc primum Tribuniano opus, deinceps Dorotheo, Mennæ, Constantino, Ioannique demandatum, *permissumque iisdem* (ait Imp.) *constitutiones superfluas, vel ex posterioribus Iustiniani sanctionibus iam vacuatas, vel, si quæ similes, aut contrariæ viderentur, circumducere, et a proprii Codicis congregatione separare, & tam imperfectas replere, quam note obscuritatis obductas noua eliminationis luce detegere, ut undique non solum Institutionum, & Digestorum via dilucida, & aperta pateat, sed etiam Constitutionum noui Codicis plenum iubar omnibus clareat, nulla penitus, nec simili, nec diuersa, nec inusitata relicta constitutione.* Hæc ille *d. tit.*
- 7 Giphani. ¹ secundā hanc editionē, emendationeq; Codicis factā esse maxime ob Pandectarū ante editarū causā cēset; cum etenim in Pandectis componendis veterū prudentum responsa, disputationesque sibi mutuo contrariantes dirimendæ essent, ac definiendæ, obsoletaque plurima ex eorum libris expungenda, cōpisse Iustinianū nouas quasdam constitutiones post suum illum Codicē
iam

iam ante editum diuulgare, quibus partim vetera quædam iura abrogarentur, vt S.C. Pegasianum, Lex Papia, Lex Fusia Caninia, Edictum Adriani, Actio rei vxoris, Edictum de Alterutro, & alia. § partim controuersa Iurisconsultorum iura deciderentur. Quin aliquot Constitutiones in ipso Codice prius edito fuisse hac Digestorum occasione sublatas, emendatasque, vt *d.tit.ver. postea. & seq.* Hinc bene estimat, Pandectarum leges Constitutionibus Codicis non abrogari, cum in prælaudatis verbis non obscure doceat Imp. institutiones, Codicem, & Pandectas inter se consentire, quod not. Quæstionē fufius extensam eidem Giphanio linquo, & ad nouum Codicem redeo, quem ille edocet in breui sua illa temporum notatione, fuisse Iustiniano IIII Cos. emendatū denuoque 16. Cal. Decemb. abolito priore editum, vt *d.tit.de Emend.Cod.*

Hęc cum audieris, mirum non videbitur, si in nouo hoc Codice, quo vtimur, Iustinianus aliquoties Institutionū ante editarum mentionem fecerit, vt *l.meminimus. §. quā Constitutionem.C.de legit hered.* contra vero in eisdem Institutionum libris non semel constitutionum meminerit quas in suo Codice referat extare, cum nihilo magis extent, vt *§.legatarijs.Inst.it. de testam.ordin. §.sed nec huiusmodi.Inst.it de leg.* cum enim alter ante editas institutiones, alter post easdem prouulgatas compositus Codex fuerit, potuerunt & in posteriori Codice Institutiones, & in Institutionibus prior Codex allegari. π

α *Adde quæ Duar. de inscript. Pand.*

β *in Proem. Institur.*

γ *Ibid.*

δ *Ibid.*

¶ Ibid.

¶ 50. decis.

¶ In Chronol.

¶ In proem. Instit.

¶ Ibid.

¶ Ibid.

¶ Disput. lib. 2. c. 6.

¶ Ibid.

¶ proem. Instit. n. 11.

¶ prefat. speciali ad R. Cod.

¶ Vide Baron prefat. ad Digest.

¶ Adde Alciat. Parerg. lib. 6. c. 14.

¶ Vide Minsing. in proem. Instit.

Quæstoris nomen a sui principio quam longe, lateque di-
uerterit, diligenter explicatum ad l. ult. C.
de diuer. rescrip. Cap. CXLVI.

- 1 Quæstoris prærogatiua olim.
- 2 Cui penes Gallos Cancellarius comparatus.
- 3 Quæstor Candidatus quis.
- 4 Tribuniani penes Iustinianum munia.
- 5 Latercula quæ olim.
- 6 Quæstor Urbanus.
- 7 Quæstor ærarius.
- 8 Quæstor Prouincialis.
- 9 Quæstor Parricus.

1 **E**Rat Quæstor post Principem magnus, qui Principis
responsa, & rescripta dictabat. d. l. ult. omniaque
Ciuitia negocia administrabat, vt & hodie penes Gallos
2 Cancellarius, vide Balduin. 2 & de Cancellario hæc pe-
nes Budæ. 6 Cancellariatus summum est hodie honorum fasti-
gium, ultra quod nihil sperare licet omni togato, quasique
quoddam summa quæque ambientis animi solstitium; cuius
ore facundi Reges moribus nostris esse solent, cuius oculis
omnia circumspiciuntur, cuius auribus plenam, ac iustam o-
peram postulatoribus dare dicuntur. Hæc iste, referente.
Bulen. 7 qui rursus de Cancellario hæc. Cancellarij par-

Z

tes

tes sunt videre, ne qua Principis constitutio, ne qua Sanctio ne quod diploma, vel rescriptum, ne qui Codicilli Regij non e Repub. atque etiam e dignitate Reip. aut Principis exeāt, cuius censura, ac stylo Principum Maestas acta sua eximi nunquā voluit. Denique, qui presentis Principis Vicarius, & Principe peregre agente Interrex quodammodo esse censetur, iure, ac proprie nomophylax, legum praesidium, iuris asyllum, morum, institutorumque veterum ara, aequi, bonique columen appellari potest. Transcribo libenter, cum non aptius vetusti quaestoris imago delineari possit, quam si Cancellarium hunc Galli Regis diligenter intueamur, vt & Aldobr. tradidit ad Accurs.

- 3 Hic olim Summi Principis *quaestor candidatus* (vel ab ingressu, & quasi primordio honoris, quod non creditur, vel a candore vestis integritatis indicio) nuncupatus. l. i. in fi. ff. de off. quaest. Quidam (inquit Vlp.) sunt, qui *Candidati Principis* dicebantur, quique *Epistolas eius in Senatu legunt*. Memorant, Candidatos Principum *Quaestores* fuisse ab Augusto primum introductos, vt Senatus decreta custodirent authore Dione, mox *Epistolas Principis*, & acta in Senatu recitasse; vnde Tacit. *Oratio* (inquit) *Principis per Quaestorem eius audita est*. hinc ore Principis *Quaestorem*, & ore *Quaestoris* Principem loqui dictum. Demum cum Praefectis sacri Comitatus, siue Curiae iudicasse *Quaestores* de Appellationibus, quae ab omnibus spectabilibus Iudicibus in sacrum Principis Auditorium inferrentur, ob idque sacrorum Iudiciorum Praesides nuncupatos. l. precipimus. C. de Appell. Tribonianum scribit Procopius fuisse Imperatoris Iustiniani paredrum, hoc est,

Centuria II. Cap. CXLVI. 355

- est, assessorem (quem Magistratum Romani *Quæstorem*, Latini *Iurisconsultum* vocant) quod leges, edicta; componeret, mandata Præsidibus danda formaret, quæ maiori laterculo inferri iuberet, rescripta, quibus causæ delegarentur, dictaret, subscriberetque. Quin nec valuisse Principum rescripta, nisi subscripta a Quæstore essent, satis ex Iustiano docent Balduin. ³ & Bulen., qui de Quæstore plenius. Et vide *Auth. ut divina Iuss.* &c.
- 5 Cuiacius *docet, quæstori leges, ac preces, & laterculū minus contigisse. Laterculum alij Codicem fuisse volunt, ex eo dictum opinantes, quod in eo laterent secretiora. Alij non Codicem, sed Quadrū; quod sacri Laterculi essent scrinia quatuor, memoriæ, Epistolarum, Libellorum, dispositionumque. Erat vero Laterculum duplex, alterum maius, quod apud Principem seruabatur sub cura Primicerij Notariorum, in quo Ciuiles, & maiores Magistratus descripti essent. *l. i. C. de off. Præf. Prat. Afr.* Alterum minus, quod sub cura erat, & sollicitudine Quæstoris, in quo Præfecturæ, Tribunatus omnes & præposituræ Castrorum. *l. i. & 2. C. de off. quæst.* Vide Bulen. *
- 6 Miraberis, Quæstoris nomen a sui principio tam longe, lateque diuertisse. Fuere enim primo Quæstores Urbani, siue ærarij authore Tullo Hostilio in eam causam instituti, ut ærarium curarent, pecunias publicas quærent, quæsitæ, acceptasque, & expensas in publicis tabulas referrent. *Quæstores* dixere veteres, quasi *Quæsitores*; hos nunc ratiociniorum Pefectos vulgo *Camarlingos* appellamus. Ab his non longe absunt Quæstores ij, quorum est

pro emendatione delictorum multas exigere, emenda-
rumque proinde, hoc est, multarum receptores nun-
cupantur; vulgo *Camarlingi Fiscales*. Tacit. ^u *Ne mul-
ctam a Tribunis dictam Quaestores aerarij in publicas tabulas*
8 *ante quatuor menses referrent*; nam & ipsi quoque aerarij
quaestores dicti. Erant & quaestores Prouinciales, qui
vna cum Proconsulibus, aut Proprætoribus in Prouin-
cias exhibant, cum pecuniam sibi ex aerario a Senatu attri-
butam, & a Tribunis aerarij adnumeratam accepissent,
vnde stipendia Legatis, Proquaestoribus, cohorti Præto-
riæ suppeditarent. Sed & alij inuecti in Remp. Quæsto-
9 res, qui *Parrici* nuncupati, seu *Parricidij*. Hi causis præ-
ficiabantur rerum capitalium quasi earundem Quæsito-
res, nam *Paricidij* nomen generale est iuxta regiam Nu-
mæ sanctionem. *Si quis hominem liberum dolo sciens neci-
duit, Parricida esto*. Tales sunt hodie malefactorum Iu-
dices, & nomen retinere videntur, qui iure Pontificio
Inquisitores per Prouincias, & Vrbes emittuntur. Habes
Quæstorum genus quadruplex, quæstorisque nomen val-
de inflexum. Vide Alex. ab Alex. ^v qui plenius cum
alleg.

^u *In proem. Instit.*
⁸ *Ad tit. ff. de off. Procons.*
² *De off. Regni Gall.*
³ *d. proem.*
^ε *lib. 54.*
^ζ *lib. 16.*
^η *De bello Pers. lib. 1.*

^δ *d. proem.*
^ι *De Imp. lib. 3. c. 15.*
^κ *In Notis.*
^λ *sup. lib. 2. c. 12.*
^μ *lib. 13.*
^ν *Genial. diæ. lib. 2. c. 2.*

An, vel quibus *Exquaestor* a *quaestore* differat; Et an fixa sint
hec nomina, *Exquaestore* & *Exconsule*. *Ad proem. Instit.*
Digest. e. l. 2. C. de vet. In. enucl. Cap. CXLVII.

1 Tri-

Centuria II. Cap. CXLVII. 357

1 *Tribunianus Exquestor appellatus.*

2 *Theaurarij generales qui.*

CUt Exquestorem Tribunianum dixerit Iustinianus in *proem Instit.* non Quæstorem simpliciter, sæpius dubitatum. Et communis responsum, eo tempore, quo Institutiones editæ, non quæstorem fuisse, sed Quæstorium, hoc enim significare præpositionem illam, *ex*, nomini adiunctam, ut Exquæstorem Quæstorium faciat, Exconsulem Consulem, hoc est, illum Quæstura, hunc Consulatu functum. Vide Crinit. & Isidor. &c.

Ut tamen a Crinito, & Isidoro discedat, his potissimum suadetur Alciat. Primo, quia nihil, vel scriptorum auctoritate probant, vel ratione. Exinde, quia Iustinianus a Tribuniano nuncupat *Quæstoris* nomine. *l. maximum vitium. C. de liber. præter. §. dedititios. Instit. de Libertin.* Addunt *l. 1. C. de Vet. Iu. enucl. iuxta Pisanã lectionem cum proem. digest. §. primo quidem anno.* Postremo, quia in *d. l. 2. C. de Vet. Iu. enucl.* idem Tribun. nunc *quæstor* dicitur, nunc *exquæstor*, quod ex autographo etiam græco confirmatur, unde illa constitutio effecta est.

Sed prima ratio id ipsum, de quo quæritur, impetere videtur, nam dictionem, *ex*, Iustinianæis temporibus variasse, non ineptis rationibus conijcit Aldobr. Posterior non vrget, quia non semper Tribunianus Quæstor fuit, & fortasse eo tempore, quo Institutiones edebantur, e quæstore magister creatus utrumque munus sustinebat. Sed neque ultima, nam semper *Exquæstor* dicitur in *d. l. 2. atq;* ita legendum ex emendationibus libris monet Aldobr. §

Z 3 Græ-

Græcæ autem dictionis acceptionem Græcis relinquo.

Susplicatum vero se refert a liquando Alciat. ut *Exconsul* diceretur, qui consularem quidem dignitatem haberet, sed administratione carentem, & commodis, idque & iure, & autoritatibus. *l. petitionem. C. de Aduoc. diu. Ind.*

Deinceps, re melius expensa, in eam se rediisse sententiâ, ut idem sit Consul, atque Exconsul, Quæstor, atque Exquæstor, sed temporum vitio, quæ in barbariem dilapsa iam erant, hanc latini sermonis inductam corruptelâ.

Sunt & qui somniant, fuisse Exquæstores quasi Quæstorum Principes, qui scilicet a Quæstoribus particularibus rationes, pecuniasque acciperent, hodie *Theaurarios generales* dictos, quasi, *ex*, præpositio non tantum priuantis esse soleat, sed & augmentis. Sed hos refutat Aldobr.

Mihi communis expositio plus placet, & Exquæstorem pro Quæstorio, Exconsulem pro Consulari capio. Nam Exconsulem quoque Tribuniæ num vocat Imp. nec tamē consul erat Tribun. cum hæc edebantur; & satis constat, quinam dicantur *exconsulares* esse ex Arcad. & Honor. Impp. in l. 3. *C. de prox. sacr. Scrin. lib. 12.* ibi. *Huncque honorem dignitatis teneant, qui exconsularibus deferri consuevit. &c.*

An vero fixa, an (inquam) indeclinabilia sint duo hæc: *Exconsule*, & *Exquæstore*, dubitat Forster. sed vulgaris res est.

Vtique, cum indeclinabilia non semel inueniātur, plus constat, quod dicebatur, significari eos his nominibus, qui, vel Consulatu excessissent, vel Quæstura. *In d. proem. Instit.* indeclinabiliter scribuntur; cum enim regantur a ver-

Centuria II. Cap. CXLVII. 359

verbo, mandauimus, dicendum fuerat, *Exquaestori*, atque *Exconsuli*, si declinarentur. Idem loquendi modus est in *d. l. 2. C. de vet. Iu. enucl. uers.* nos itaque circa princ. i. si. *Omne studium Tribuniano, &c. Exquaestore sacri Palatii nostri, & Exconsule credidimus.* Et infra. *Quæ omnia per virum excelsum, nec non prudentissimum Magistrum Exquaestore, & Exconsule Tribunianum, &c. Et in confr. digest. Quæ omnia confecta sunt per virum excelsum, &c. Exquaestore, & Exconsule Tribunianum.*

Sed contradicunt viri eruditi penes eundem Forster. quibus nec opus quidem fuerat, cum ipse in hac re Iustinianus variarit. Ait enim in præfat. *Digest. circa princ. Tribuniani illustrissimi Magistri, & Exquaestoris Palatii nostri, & Exconsulis subsidio freti.* Et infra. *Post Patricium, &c. & Leontium celeberrimum Expræfectum, Exconsulem, &c.*

^a Vide *Alciac. lib. 4. dispunct. c. 3.*

^b *De honest. discipl. lib. 10. c. 11. Ibid. 15. Erym. 13. Omnes in proem. Instit. ubi Ferrar. Balduin. Gifan. Aldobr. Hotom Heig. Forster. cum alleg.*

^y *Ibid.*

^d *Ibid. sup.*

^a *Proem. Instit.*

^z *Ibid.*

ⁿ *Consentit Myns. d. proem.*

^s *d. proem. n. 12.*

An constitutionis nomine sola supremi Principis lex significari proprie videatur. *c. Ad l. 1. ff. de Constit. Princ.*

Cap. CXLVIII.

- 1 *Constitutio, vel Edictum, quid.*
- 2 *Consuetudo partim scripta, partim non scripta.*
- 3 *Lex est constitutio scripta.*
- 4 *Constitutionis nomen latius diffusum.* (do.
- 5 *Constitutionis appellatio Imperatorie legis propria, & quomo.*
- 6 *Constitutionis nomen magistrale est.*

Z 4

7 Vfus

7 *Usus loquendi magister.*

8 *Lex populi an per eminentiam lex dicatur.*

Pressius acceptum *Constitutionis* nomen supremi Principis legem designat penes Isidorum in c. 4. dist. 2. *Constitutio* (inquit) *vel Edictum est, quod Rex, vel Imperator constituit, vel edicit.* Quidam legunt cum taxatiua. *Quod Rex, vel Imperator tantum constituit, vel edicit.* Principis, proprie, & stricte Imperatoris legem *constitutionis* nomine appellari, Regis autem proprie *Edicti*, de quo nunc nihil proponimus. Habuit vero Isidorus, vnde eo modo definiret, nam & Iustin. in §. *sed & quod Principi. Instit. de Iu. natur. de Principum placitis.* *Hæ sunt (ait) quæ constitutiones appellantur.* Et Vlp. de iisdem in d. l. 1. *Hæc sunt, quas vulgo constitutiones appellamus.*

Largius vero ducta *Constitutionis* appellatio ad omne Ius scriptum facile recurrit, vel supremi Principis illud sit, vel inferioris. c. *consuetudo. §. cum itaque. 1. dist. vbi* Gratianus post Isidorum. *Apparet (inquit) quod consuetudo est partim redacta in scriptis, partim moribus tantum utentium est reservata.* Quæ in scriptis redacta est, *constitutio, siue Ius vocatur, &c.* Sic omne scriptum Ius *constitutionis* nomine appellatur. Quin & Isidor. in c. *lex. dist. 1.* definiens legem quamlibet. *Lex* (inquit) *est constitutio scriptas quasi vero constitutionis nomen generalius sit, quam ipsiusmet*
 3 *legis, nec dubium, eo usque diffundi, ac dilatari, vt &*
 4 *inferiorum quorumcumq; ordinationes suo ambitu contineat, veluti Legatorum, Canonicorum, Doctorum, Civium, &c. c. ult. de off. Leg. c. cum. M. cap. cum omnes*
 cap.

Centuria II. Cap. CXLVIII. 361

cap. quæ in Ecclesiarum. cap. ex literis. de Constit.

Et hæc quidem resolutio frequens, ut Constitutio proprie legem significet supremi Principis, hoc est, Imperatoris, improprie vero leges alias qualisbet, seu decretas nec profecto negare possumus, sibi nomen istud Imperatoriam legem quasi peculiare, ac proprium vindicasse, & hic
5 procul dubio consensus omnium est, sed in modo discrimen est. Alij enim Principis legem docent proprio nomine destitutam sibi nomen adsumpsisse sui generis, ut in adoptione, cognatione, & alijs exemplis; alij per eminentiam fuisse eidem legi nomen inditum, sic enim appellatione Iuris Civilis Ius Romanum significari, ut & Poetæ nomine Virgilium, Homerum ve. §. *sed ius quidem Civile. Instit. de Iu. nat. &c.*

Sed perperam utrumque, ni fallor, nam sic loquitur Vlp.
Hæc sunt, quas vulgo constitutiones appellamus. Vulgo (inquit) nec tamen vulgare nomen adoptionis est, cum se arrogationi non communicat, nec vulgare rursus, quod
6 per Eminentiam tribuitur alicui, ut Grammatici docent cum Quintil.² Puto autem, constitutionis nomen, si proprium esse debeat Imperatoriæ legis, inter ea, quæ magistralia sunt nomina, reijci oportere, & hoc esse, quod Vlpian. ait, *vulgo*, maxime, cum hæc scripserit in primo
7 suo libro *Institutionū*, quæ elementa sunt Tyronum Iuris. Cumque magistralis iste usus inualuerit, d. §. *sed & quod Principi.* sat dicere possumus, constitutionis nomen Diuorum Principum decretis proprie conuenire, est enim præcipua in vocibus loquendi consuetudo, ut ille bene.³

----- *Si volet usus,*

Quem

Quem penes arbitrium est, & vis, & norma loquendi,

- 8 Nec recipio, quod plerique docent, etiam populi legem sic eminenter appellari potuisse, ut sola diceretur proprie lex, cuius exemplo existimare liceat, legem Principis, qui instar nunc populi est, constitutionis nomen meruisse; Credo enim, legem populi nomen retinuisse, quod ante habuerat; quo enim tempore Populus Rom. in vnum coactus legem statuebat, non erat aliud nomen proditum, quam *legis*. Successere deinceps nova legum nomina, ut plebiscita, Senatus consulta, &c. de quibus Tribun. in §. scriptum. *Instit. de Iu. nat. &c.*

^a *Instit. lib 8. c. 2. de perspic.*

^b *Horatius in Poet.*

^c *Sup. cap.*

An olim fabulis Iurisprudencia disceretur, & quæ istæ essent. *Ad d. proem. Instit. & l. 1. C. de ann. exc.*
Cap. CXLIX.

- 1 *Studentes fabula.*
2 *Olim disciplina fabulis tradi solite.*

EXcitatur Justin. in *proem.* fabulas antiquas; nam & Cassiodor. Princeps (ait) *sententias prudentum a tuis fabulis exigebat.* Et Capitolinus in Gordianis. *Omnes tuas fabulas vendebat.* Et apud Spartianum, Symmachum, & Cyprianum *studentes fabula.* Vide Cuiac. ^a
Notat Accurs. ^b in antiquis Institutionibus fabulas fuisse, quibus nec vera, nec verisimilia continerentur auctore Tull. ^c Huic prope est, quod post alios suspicabatur Aldob. ^d antiquas fabulas fuisse prima illa Iuenum in scientia

Centuria II. Cap. CXLIX. 363

tia legali exercitamenta, cum Præceptores ipsis species, casusque offerrent fabulosos, ut ea dulcedine illecti iuvenes, quæ seria, difficilioraque essent, paratioribus animis subirent, sicut in Oratoria arte, quæ maximam cum Civili cognationem habet, factitatum scribit Quintil. Sed & vniuersæ Philosophiæ præcepta, seu moralis, seu naturalis sub fabulis, quæ vel hominum essent, vel Deorum, a veteribus tradita, nemo est, qui nesciat, & vberime inter Recentiores docuit Natalis Comes. &

Sed contradicit Theophil. & fabulas ad obsoletas quasdam Iuris definitiones retrahit h. v. *Nam qui ea legunt, quæ olim obtinebant, & nunc ab usu reiecta sunt, similes videntur ijs, qui in fabulas incidere.* Adheret Gifan. qui fabulas ius quoddam inutile, iniusitatumque fuisse scribit, quo refertæ Institutiones, ac libri Iurisconsultorum erant, iux. d. l. i. §. *ad hæc. vers. Nemo itaque. C. de anna. exc. ibi. Et non iteratis fabulis sæpe recreata, &c.* Et id quidem verisimilius, nam *Imperialis splendor*, qui deinceps sequitur, ei, quod obumbratum desuetudine est, apte respondet.

Balduin. Myns. atque idem Aldobr. fabulas quoque pro incertis, falsisque traditionibus accipere, cuiusmodi multas suo tempore sparsas fuisse ab improbis quibusdam, & adulterinis Doctoribus Cæsaræ, & Alexandriæ dolet Iustin. in §. *hæc autem. in proem. Digest.* Et vide omnino l. i. C. *de nudo. Iure Quirit. tollen.* & quod Ammian. Marcell. referente Cuiac. *Iurisperiti (inquit) et alius videntur iura callere, Trebatium loquuntur, & Cascellium, & Alfenum, & Aruncorum, Sicanorumque iam diu leges ignotas cum Euandri matre ab hinc sæculis obrutas multis, &c.*

In

α In Apostil.
 β In d. proem.
 γ lib. 1. de Inuent.
 δ d. proem.

ε Lib. 3.
 ζ In Mytol.
 η L. b. 30.
 θ In Notis.

De Quadriennio aut Quinquennio legalibus studijs præfinito sententiæ, & monita. *Ad d. proem. Digest. & l. iubemus. l. petitiones. C. de Aduoc. diu. Iud. Cap. CL.*

- 1 *Studentium per annos nomina.*
- 2 *Ab Aduocatorum numero olim reiectus, qui legale studiorum tempus non impleuisset.*
- 3 *Scholaris excellentis ingenij nunquam repellendus.*
- 4 *Cuiacij monitum.*
- 5 *Studentum deceptio grauis,*
- 6 *Authoris admonitio.*

DOcent Balduin.^α & Myns.^β quadrienij tempus fuisse olim legalibus studijs præstitutum, sed ordine vsque adeo præpostero, vt vix possent, eo elapso, studiosi Diuorum Principum cōstitutiones intelligere. At deinceps, Iustiniano authore, nouam discendi methodum institutam, præfixumque absoluendo Iuris Ciuilis studio quinquennale tempus, & primo quidem anno iussas audiri Institutiones, alijs vero sequentibus alias Iuris partes, vt in *proem. Instit. & Digest.* vbi professoribus quid quoquo anno legere debeant eleganter distributum, studiorumque tempora Auditoribus definita. Inde Iustinianæ, Edictales, Papinianistæ, Lytæ, & Prolytæ, quorum nomenclationes quanta, obsecro, nostrorum temporum iniuria exoleuerunt?

Con.

Centuria II. Cap. CL. 365

- 2 Constat, olim Iuris studiosis quadriennium fuisse præfinitum, deincepsque ab Imperatore nostro quinquennium, totaque hæc res explicatur *dd. proem. Instit. & Digest. Cōstatque simul, non potuisse olim quemquam in Aduocatorum numerum cooptari, nisi legitimis documentis adprobasset, se legitimum studiorum suorum tempus impleuisse. d. l. iubemus. l. petitiones. C. de Aduoc. diuers. Ind. hoc est, quadriennium.* > Hodie necessarium esse quinquennium multi æstimant *ex d. proem. Digest.* sed non ego. Nam non video, necessitatem aliquam ex Iustiniani verbis studentibus indici quinquenalis temporis, sed per optimi Magistri quasi munere perfunctum optimum
- 3 Principem & studia, & tempora iuuenibus distribuisse. Quapropter, si excellentis ingenij scholaris sit, & spes magna aliqua subsit, vt doctus efficiatur, repellendum eum non esse, quamuis minorem quinquennio, credit alios referens Rebuff. sic namque interdum promoueri Clericos sub spe futuri profectus.
- 4 Sed nostra hæc tempora deplorat Cuiac. & Nam, si quinquennium (inquit) vel quadriennium illa ætate, qua mores, & iura, & verba Ciuilia sane erāt notiora, aut faciliora perceptu; quid non erubescimus ista, qua horrere spinis omnibus videntur omnia, quacumque de iure ab antiquis prodita sunt, vix tamen in eis non transigere triennium, plurimum vitio parentum, qui, vt Petronius Arbiter ait, cum ad vota properant, cruda adhuc studia in forum impellunt. Hæc ille. Nunc etiam Iuri Ciuili ius feudorum, & Pontificiæ leges accessere, & ecce, qui ex quinquennio decennium facere deberent, vix præfinitum a Iustiniano quinquennium absolvere procurant.

Au-

- 5 Audiui etiam nostrorum Iuuenum in Pisano olim, nūc, & in Patauino archigymnasio insignem (sic appellare liceat) blasphemiam. Nam ubi primum salutauere Cæsaris leges, lauream appetunt Doctoralem, & Canonum studia prætereuntes, se tamen iuris Canonici Doctores pronunciari volunt, illud sæpe dictitantes, eum, qui Ciuile ius sat probe perceperit, non posse Canonicum ignorare. Siccine? Tu itaque Vfusapionum qui materiam hausisti totam (atque vtinam hauseris) te existimas præbendarij Iuris, Censurarum, Simonix, atque his similiū causis accepisse? Vade iam, non vt Doctor, sed nec inter discipulos certe habendus, cum discere nec dum inceperis, & Doctoris munus te existimes posse implere.
- 6 Quinquennale saltem spatium iuris studioso transigendum offerimus, vel ab incepto desistendum. Hoc prudentes Veteres, hoc Iustinianus suasit, hoc Romanus Pont. approbavit. *cap. ult. de Magistr.* hoc denique Scholæ omnes, & legibus, & moribus retinere. Sicut autem magnam aliquam præcoci ingenij fælicitatem lubens excipio, sic dura quædam ingenia ad vicēniū vique (si sic opus esse videatur) deuenire volo, ne, cum ad Doctoratus lauream euehantur, cogantur professione doctrinam, re ipsa autem ignorantiam, qua multa sæpe exuberamus, prouulgare.

^a *Ad proem. Instit.*

^β *Ibid.*

^γ *Cuiac. lib. 12. obs. c. 40.*

^δ *Vide Forester. d. proem. Inst. n. 16.*

^ε *De priuileg. Schol. priu. S. a. n. 178.*

^ζ *Dicio c. 40.*

Curiose inquiritur de Caio Institutionum authore *ad d. proē. Institut. & Digest. & l. pen. ff. de stip. seru. Cap. CLI.*

I Multi

1 *Multi Institutionum authores.*

2 *Cur Caium suum dixerit Iustin.*

Refert Balduin. "præter Caium multos fuisse Veterum, qui Institutionum scripserint libellos, seu plures, seu pauciores, nam Iulianum sexdecim, Ulpianum, & Paulum duos, Calistratum tres, Florentinum duodecim, & Martianum aliquos composuisse. Sed & plures fuisse huius nominis Iurisconsultos, testatur idem Author, recēsetque singulos. Sed cum dixit Iustin. *in proem. §. penul. Ex omnibus antiquorum Institutionibus, & præcipue ex Commentarijs Caij nostri*; cum (inquam) *nostri* dixit, dubium fecit, quis nam Caius iste fuerit; nam multo ante Iustinianum tempore Iurisconsultum Caium floruisse (qualiscumque demum fuerit) in comperto est, seu Hadriani, & Pij temporibus vixerit, ut voluit Glossator, & probante Cuiacio, seu Caracallæ ætate, ut fuisse quorundā sententiam testatur Balduin. & seu Marci Philosophi, ut asserit Gifan.

Et quamvis Balduin. & Myns. difficillimum putet esse, quis nam fuerit iste Caius, iusta asequi coniectura, cum eius nomen nusquam addatur (forte ob viri celebritatē) verisimile tamen est, ultimi Caij, quem suum vocat, Iustinianum meminisse.

Denique, cum multis ante Iustinianum sæculis mortuus Caius iste fuerit, ut dicebatur, Rutilius verbum illud, *nostri*, quasi deprauatum, ineptumque expungit, referente Balduino, cui tamen non valde gravis coniectura ista visa est, cum Iustinianus iterum, *Caius noster*, dixerit in §.

telum. *Instit. de pub. Judic. Adde l. omnem. §. 1. in proem.^a*
Digest. & quod Pompon in *d. l. penal. ff. de stip. seru.*
 An forte, *nostri*, dixit Imp quod Christianus fuerit? Nā sic
 Bart. censuit referēte Myns. quod liquere ait ex indice *ad*
Digesta. Hodie etiam extare Caij Institutiones docet Bal-
 duin. & in ijs rerū Ecclesiasticarū mentionē fieri Sed hoc
 argumento magis suspicatur, Caiū hūc, cuius Institutiones
 circumferuntur, esse Iustinianæo illo Caio recentiore.
 Docet Accurs. sic appellatum fuisse Caium a Iustiniano
 tum hic, tum alibi, quia eo authore præcipue vsus est,
 quod magis æstimo cum Gifanio, qui rem late exornat.
 scripserat enim Caius quatuor Institutionum libros, ut vi-
 dere est. in profecto Iudice, quæ ante Iustinianū in scholis
 prælegebantur. *d. l. omnem. §. 1.* Hunc itaque authorem
 secutus ex instituto Iustinianus in Institutionibus suis est,
 tam in ordine, quam in librorum numero, & in reliquis;
 quæ causa (ait Gifan.) fuit, cur *nostrum* dixerit; &c.

^a *In proem. Instit.*

^B *ex l. nuper. ff. de donat. inter vir. & vx. l. virum. ff. de reb. dub.*

^γ *d. proem.*

^δ *Ibid.*

^ε *Ibid.*

In grauioribus negocijs præcedens mandatum absque rati-
 habitione sufficere. *Ad l. generali. ff. de ritu. Nupt.*

Cap. CLII.

1 *Mandatum quærendæ conditionis quale.*

2 *Egredi non licet fines mandati.*

Resoluunt Iurisperiti veteres, non sat esse in arduis, ut
 vocant, hoc est, grauioribus negocijs mandatum præ-

cc-

Centuria II. Cap. CLII. 369

cedere, nisi ratum deinceps habeatur id, quod ex mandati lege factum fuerit. Mandavit. n. Iustinianus (inquiunt) componi sua autoritate institutiones, nec tamen satis id esse potuit, nisi eas & legeret, & recognosceret, & plenissimo suarum constitutionum robore premuniret. §. penul. in proem. Instit.

Sed quia ridicule satis agebatur hoc argumento, propterea sententiam firmiter ex l. generali. ff. de Ritu. nupt. quae probatum credunt, generale mandatum de contrahendis nuptiis non sufficere, nisi post ratihabitionem mandantis, quia matrimonium (inquiunt) ex arduis est.

Utrumque perperam. Nam voluit Iustinianus quidem in d. §. pen. ut sua autoritate, suo (inquam) mandato componerentur Institutiones, sed ut compositae quasi leges euulgarentur, non item. Igitur confirmatione opus fuit. Facit, quod subiunxit statim. *Nostriisque suasionibus, &c.*

1 Neque urget Papin. in d. l. generali. fuit. n. illic mandatum generaliter, ut Maritus filiae quaereretur, non etiam, ut nuptiae contraherentur; mandatum itaque fuit quaerendae conditionis, ut loquitur Cuiac. Verba haec sunt. *Generali mandato quaerendi Mariti filiae fam. non fieri nuptias, rationis est; itaque personam eius patri demonstrari, qui matrimonio consenserit, ut Nuptiae contrahantur, rationis est.* Si itaque mandatum simul fuisset, ut, & quaereretur Maritus, & nuptiae contraherentur, nulla opus ratihabitione fuisset. c. ult. de Procur. in 6. Vide Ang. Balduin. Cuiac. &c.

Vides, utriusque decisionis parem fuisse causam; non quia lex, aut matrimonium ex arduis sint, sed quia non licet

2 fines exire mandati. l. diligenter. ff. Manda.

Aa

In

^a In proem. Instituit.^b Ibid.^c Sup.

De officio, & artificio conciliatæ leges. *Ad l. legatis. 65. §. si ex officio. ff. de leg. 3. & l. si quid Venditor. §. ult. ff. de edil. Edi. Cap. CLIII.*

- 1 Officij nomen generale. (contra.
- 2 Legatum mutatur, si ex officio fiat transitus ad artificium, nō
- 3 Seruus lecticarius quis.
- 4 Coci officium an sit de artificij genere.
- 5 Officij, & Artificij discrimen.
- 6 Officium artificio mutatur, non contra.

1 **A** Ccurs. & officium docet generale nomē esse ad omne ministerium, seu istud artificium sit, seu non.

2 Sed aliud esse officiū, aliud artificium, satis liquet ex Martiano in d. §. si ex officio. Si quis (ait) ex officio ad artificium transierit, quidam recte putant, legatum extinguī, quia officium artificio mutatur. Non idem e contrario, cum lecticarius cocus postea factus est. quare, &c.

Quicquid oblucentur quidam nouiores, ^b sunt hic duæ species oppositæ. Vna, quando ex coco lecticarius factus est quis; altera, quando e conuerso factus e lecticario cocus, ne otiosa verba illa sint. Non idem e contrario, &c. Sensit itaque Martianus, legatum mutari tunc, cum ex officio fit transitus ad artificium, videl. si ex Coco fiat lecticarius, non e contrario, cum ab artificio fit transitus ad.

3 officium, vtp. si ex lecticario fiat cocus. Leticarium accipe, non qui gestat in Lectica, vt l. i. legato. ff. de leg. 3. & l. peculium. ff. de leg. 2. sed qui Lecticas facit, nam, qui gestat, officium habet, qui vero facit, artificium.

At,

4 At, si cocus officium habet, non artificium, solide opponitur *l. si quid Venditori. §. ult. ff. de edil. Edi.* ubi Gaius. *Venditor, qui optimum Cocum esse dixerit, optimum in eo artificio præstare debet; qui vero simpliciter cocum esse dixerit, satisfacere videtur, etiam si mediocrem cocum præstet. Idem in ceteris generibus artificiorum.* His constat, non tantum Cocum esse artificem, verum & Coci officium esse de genere artificij, quod etiam probatur ead. *l. legatis. §. si unus. ibi, in quo artificio.* maxime, cum illic comparatur Coci, Textores, Lecticarijque.

5 Solutionem contrarietatis eam nostri faciunt cum Bar. ut officium illud sit, quod a natura ipsa habetur sine doctrina; artificium vero, quod disciplina indiget, seu doctrina. Sic cocus, & officium habere, & artificium potest; Officium, si simpliciter cocus est absque doctrina aliqua; artificium, si disciplinam habet, & artem, qua excellat. Et habet hæc distinctio rationem, cum officium seiungatur ab artificio, quasi in officio artificium nullum sit. Igitur in *d. h. si ex officio.* consideratur Cocus quasi simpliciter officium habens coquendi in domo. At in *d. §. ult. cō-* sideratur cocus quasi artifex, nam & quasi artifex emitur ibi, & venditur, ut satis explicat *I. C. ibi. Idem et in ceteris generibus artificiorum.* eoque maxime, quod Gaius in tota illa lege supponit, vendi seruum quasi in re aliqua excellentem, uti constantem, laboriosum, curacem, vigilacem, ex frugalitate acquirentem, &c.

Sed, obsecro, quæ ratio sit, ut extingui legatum debeat, si seruus legatus ex officio ad artificium demigrarit, utp. ex Coco ad Lecticarium, nec tamen extinguatur, si ex artifi-

6 cio trāsierit ad officiū, vt ex Leſticario ad Cocum? Ratio-
nē adiicit Martian. *Quia officiū artificio mutatur, non con-
tra.* Et qua ratione mutatur officium, eadem ipſa ratione
mutatur voluntas teſtatoris, ait Accuſf. 3

^a d. l. legatis. §. ſi ex officio. in gl. 1.

^b Vide Fyrr. Alf. ad Rub. ff. de off. eius. n. 98.

^c d. §. ſi ex officio. n. 2.

^d Ibid. ver. officium.

De eadem re, & cur officium artificio mutetur, non contra.

Ad eand. l. legatis §. ſi ex officio. Cap. CLIV.

- 1 *Officium non poteſt dici artificio, ſed contra utique.*
- 2 *Si legatus ſeruus artificio mutet, an legatum extingatur.*
- 3 *Artificio perenne quoddam eſt, non ſic officium.*
- 4 *Officium ſine artificio ſtare poteſt.*
- 5 *Nec ſupponit habitum in officiario.*
- 6 *Secus in artificio.*

CUr officium artificio immutetur, non contra; duplicē
rationem habet Gloſographus^a ex duorum ſentētia,
quos refert.

- 1 Vnam, quia officium, quo ante fungebatur ſeruus, artifi-
cium dici nō poteſt, cum nouum ſtatim habere incipiat.
At ſi primo artifex fuerat, & deinceps ad officiū tranſijt,
ſecus eſt, nā artificio ſatis poteſt officij nomine appellari.
- 2 Si vera hæc ratio eſſet, non extingueretur relictum, ſi le-
gatus ſeruus de artificio in artificio demigraſſet, quia
ſcilicet vtrumq; artificio & dicitur, & eſt; ſed hoc ſecus.
l. ſi cui. 12. ff. quib. mod. uſufr. amitt. ibi. Proinde, & ſi hi-
ſtrionis reliquerit uſumfructum, & eum ad aliud miniſteriū
tranſtulerit, extinctū eſſe uſumfructum, dicendum erit.
- 3 Alia itaque ratio penes Accuſſium eſt, vt officiū artificio

mu-

Centuria II. Cap. CLIV. 373

mutetur, non contra, quia potentius artificium est, quā officium, sumitur enim illud cum quadam animi perpetuitate, ut inde vberior, aut honestior questus hauriatur, hoc vero ad tempus, nec nisi inurgente aliqua necessitate datur, vel accipitur.

4 Ego ad id redeo, quod in superiori cap. distinguebatur. *Officium*, & generis, & speciei nomen est. Si pressius accipitur, seu in specie, illud esse officium credimus, quod a natura quasi geritur citra rationem disciplinæ, sic enim ab artificio differt, quod totum in arte, & doctrina est. Mirum itaque videri non potest, extingui legatum, si seruus ex officio transeat ad artificium, non si ab artificio migret in officium. Cur ita?

5 Æstimio, sic responderi posse. Officium non præsupponit habitum in seruo officinario; est enim naturale quoddam, quod ad naturæ rationem, viresque exercetur, non artis, aut disciplinæ; seruus itaque ex officinario factus artifex nouus homo est, cum habitus sit natura altera, ut Philosophi appellant. Sed ex artifice officinarius factus habitum retinet suum, neque enim aliud nouat, quam accidentalem (sic dixero) statum; igitur neque homo videri nouus potest, nec mutationem arguere voluntatis in legante.

6 Vel sic. Seruus, si ex officio ad artificium demigrat, non potest deinceps *officinarius* appellari; nam permittens dominus, ut ex officiali in artificem veniat, soluit ipsum ab omni necessitate implendi officij, atque hinc sequitur in domino satis aperta mutatio voluntatis ex facto ipsius domini. At e contrario, si ab artificio ad officium transit seruus, non desinit esse artifex (cum artificium res quæ-

Aa 3 dam

dam immanens sit per modum habitus, nec pendeat a facto Domini) sed accidentale quoddam acquirit, & momentaneum, ob quod præsumi in domino mutatio aliqua voluntatis nec potest, nec debet, talis namque remanet seruus, qualis fuerat. Nouatur etiam procul dubio seruus, si ab artificio in artificium migret, quasi nouo habitu acquisito. *d.l. si cui.*

a. d.l. legatis. §. si ex officio. ver. officium.

An Princeps suo contractu ne dum natura obligetur, sed & lege, hoc est, Ciuili obligatione. Cap. CLV.

- 1 Princeps si hæreditatem adierit, obligatur.
- 2 Et actionem patitur.
- 3 Æqualitas esse in conuentionibus debet.
- 4 Princeps sua lege solutus est.
- 5 Et contrahendo legem condit.
- 6 Obligatio quid.
- 7 Princeps a propria lege dirigitur.
- 8 Et actionem patitur sine coactione.

Pincipem suo contractu naturaliter obligari, nemo est, qui dubitet. An etiam ciuili obligatione, incertum.

- 1 Enimuero, si hæreditatem Princeps adeat, obligatur, neque aliter, quam quasi ex contractu, quæ tamen obligatio Ciuilis est. Patitur quoque Princeps, agi aduersus se. *l. bene a Zenone. C. de Quadr. præscript. at ubi actio est, ibi*
- 2 & ciuilis obligatio. Denique, aut æqualitas esse in conuentionibus debet, aut, si ab altera parte scindantur, totas simul resolui oportet. *all. l. cum Emptor. ff. de rescind. Vendit.*

Ex

Centuria II. Cap. CLV. 375

- 4 Ex aduerso Princeps, vt sua lege solutus est. *l. Princeps. ff. de*
ll ita & suo contractu, quatenus ab ea vim capit; neque
 enim contrahendo personam sic induit priuati hominis,
 vt seruire suæ legi possit, immo, si Augustæ quid donet,
 5 communi iuri præiudicat, & quasi legem contrahendo
 facit, quæ cunctos obliget. *l. donationes. C. de donat.* nam
 nec velle obligationem potest, quæ a sua ipsa Iurisdic-
 tione profuit, ne sibi ipsi imperet, autpareat. Denique obli-
 gatio est *iuris vinculum, quo necessitate adstringimur, &c.*
 adstringi autem Principem necessitate secundum propria
 iura, inconueniens est. *d. l. Princeps.*
- 7 Rem ego sic expedio. Diximus, obligari sua lege Princi-
 pem secundum vim directiuam, non coactiuam. Idem
 nunc dicimus de Ciuili obligatione Principis; obligatio
 enim, quæ conscientiam ligat Principis contrahentis, vo-
 cari etiam ciuilis potest, cum non ex sola lege naturali
 oriatur, sed & ex Ciuili adiuncta. Itaque si minus a sua
 lege Princeps cogitur, sic tamen a sua lege Princeps diri-
 gitur, vt & obligationem pati, & actionem possit. Actio
 vero, quæ in Principem datur, eo collineare dumtaxat
 8 debet, vt per sententiam Iudicis, & quasi Arbitri, decla-
 retur, obligatum eum esse, nec posse citra labem iniusti-
 tiæ a solutione eius, quod se daturum, facturumue promi-
 serit, resilire. Sic erit actio absque coactione, quæ nul-
 la esse potest aduersus Principem. Sic & contraria omnia
 facile componuntur, nec deest in contractu æqualitas, in
 quantum maiestas patitur Principis, nam nec nouum in
 iure est, claudicare interdū ex causa conventionē posse.
 An, & quomodo Princeps sua lege teneatur, alibi fusius
 explicatum.

Aa 4 Omnes

^a Omnes ad c. 1. de probat. post Abb. n. 1.

^B Vide Bal. d. l. Princeps. n. 2. Aret. d. c. 1. n. 3. Et tamen comm. obtento, ne Civiliter obligetur. De comm. Dec. d. c. 1. n. 1. De magis comm. Bero. ibid. n. 2.

^γ In praeft. ad c. 1. de Constit. par. 3. & Sac. lu. contr. dissert. 1. c. 11. & inf. c. 231.

^δ Ibid. & infra d. c. 231.

An Imperator coram Romano Pontifice conueniri possit,
& de gladio pontificis. *Ad c. 1. de probat. Cap. CLVI.*

- 1 *Reus non edit aētori.*
- 2 *Romanus Pontifex deponit sæculi Principes, & quo Iure. 6.*
- 3 *Christus, & Regnum, & iudicandi inter Laicos potestatem exhorruit.*
- 4 *Pontifex an habitu habeat temporalem potestatem.*
- 5 *Aut quo pacto, vel Iure.*

Æ Stimant Canonum Interpretes, posse.^a Sic enim Tan-
credo Visigothorum Regi rescriptum a Gregorio
fuit in d. c. 1. h. v. *Tua excellentia postulauit, ut Imperatori
scriberem, quatenus pacta in chartophylacio requireret, quæ
dudum inter Iustinianum Principem, & prædecessores tuos*
1 *fuerunt emissa, ut ex his colligeret, quid tibi seruare deberet.*
Sed ad hoc faciendum vehementer obstitit, quia nulli dicen-
dum est. Ea quæ contra te sunt, apud temetipsum debes do-
cumenta requirere, in mediumque proferre. En Tancredus
coram Romano Pontifice Mauritium Imperatorem in-
terpellat, nam nec semel ab eodem Rom. Pontifice non
2 *iudicatos tantum, sed & depositos fuisse legimus Sæculi*
Principes, ut alibi refero, & ibi fusius de utroque gladio
Pontificis.

Conueniri posse Imperatorem, alium ve Principem in suo
ordine supremum coram Papa, eum (inquam) qui supe-
rio-

Centuria II. Cap. CLVI. 377

riorem non agnoscat, si Laicus est, non crediderim, cū
 3 ipse Christus, a quo Pontificatus est Petri, regium diade-
 ma, & iudicandi in negocijs secularibus potestatem, nūc
 secedens, nunc renuens æque horruerit. Quare nec illud
 4 valde probo, quod magis frequens inter consultos Iuris, &
 5 habere Pontificem secularem potestatem habitu, & po-
 tentia quadā, nō actū, vel exercitio. Plus placuit, quod
 de eadem hac re perpulchre Bellarm. Romanus Pont.
 (ait iste) non gladium temporalem, aut potestatem ali-
 quam temporalem directo habet, sed indirecto, & quā-
 tum spirituali rei valeat expedire. Sic temporalis potestas
 non aliter subest spirituali potestati, quam spiritus carni
 præsit. Subest caro, spiritus imperat, frangatque petulan-
 tiam carnis, ubi opus est, nec tamē eius se se miscet actio-
 nibus; Sic spiritualis potestas imperat, coercetque tempo-
 ralem potestatem, ubi oportet, nec tamen eius se miscet
 actionibus, fitque vnum cum ea corpus, quando ipsi iun-
 gitur, sicut spiritus quoq; & caro vnu corpus constituunt.
 6 Sic Pontifex, ut Pontifex est, non ex ordine, aut quasi Or-
 dinarius Iudex sæculi Principes deponit, prout ex ordine
 deponit Episcopos, sed quasi spiritualis Princeps id facit, si
 animarum saluti sic nouerit expedire.
 Sic leges Ciuiles condere, aut abrogare conditas, cum nō
 sit Princeps Ecclesiæ politicus, non potest uti Pontifex, po-
 test tamen id quoque, si id exigit animarum salus, licet
 abnuente sæculi Rege.

Nec rursus Pontifici fas est in causis secularibus, nisi de
 spirituali salute agatur, iudicium ex ordine proferre suū,
 Vnde & Bernard. *Habent hæc inferiora* (inquit) *suos Re-*
 ges,

ges, & Principes terræ. Quid fines alienos inuaditis? Quid falcem vestram in alienam messem extenditis? Item. In criminibus, non in possessionibus potestas vestra. Adde c per Venerabilem, qui fil. sint legit. c. nouit. de Iudic.

Restat, vt videamus, quid sentiendum de Tancredo sit, qui Mauritium coram Pontifice reum fecit. d. c. i. Dicunt, Mauritium fuisse in peccato, quasi qui non seruasset pacti fidem; petatum itaq; esse, vt corripere a spiritali principe per denunciationem Euangelicam, vt d. c. nouit. Verius credo, rogatum fuisse Pontificem, vt Imperatori scriberet quasi conciliator pacis, non quasi iudex, erat enim restransigenda per Epistolam citra formam iudicij, aut iudiciariæ persecutionis, vt alias sepissime.

^a post Abb. d. c. i. n. 2.

^d lib. 5 de Rom. Pont. c. 4. & 6.

^B In Pract. ad cap. 1 de Constit.

^e Ad Eugen. lib. 1. de Considerat.

^y testis Dec. ad c. nouit. n. 7. de Iudic.

Mercatores edere non compelli. *Ad l. Argentarios.*
ff. de Eden. Cap. CLVII.

- 1 Mercator edere non cogitur a lege.
- 2 Neque ex vi consuetudinis.
- 3 Qui fidem Mercatoris sequitur, agit mandati.
- 4 Liber Argentarij fidem habet a publico. 8.
- 5 Non liber Mercatoris.
- 6 Argentarius, & Mercator absimiles in pluribus.
- 7 Argentarius qua actione teneatur.
- 9 Et cur edere compellatur.

ITa Alciat. & Fab. quicquid frequentius de hac re creditum sit, & certa praxi constabilitum; male enim arguit

Centuria II. Cap. CLVII. 379

guit communis sententia ab Argentario, cum valde ab-
similis causa illius sit; Male etiam a præsumpto quodam
Mandato, iux. *L. si quis. §. ex hoc edicto. vers. pertinere. ff. de Eden.* volo enim, stylum esse Mercatoris, ut rationes
suas scribat, sed non ut scribat mandante eo, cuius inte-
rest. Ex hoc ego, ut ex alijs, quæ negotium facile diri-
mant, sic resoluo. Mercator vel, ut talis est, inspicitur, vel,
ut parem causam cum Argentario habens. Si ut talis, aut
rursus consideratur quasi ex iure, aut quasi ex consuetu-
dine.

- 1 Prima itaque positio hæc sit. Mercator, ut talis, ex dispo-
sitione Iuris edere non compellitur; nam neque vlla lex
est, quæ Mercatorem cogat, neque inuenio, qui dubitet,
an Romæ fuerit Mercatores, nec ne, eo ipso tempore,
quo Argentarij erāt. Vide Alciat. &c.
- 2 Secunda positio. Mercator, ut sic, nec quidem vi consue-
tudinis edere tenetur. Nam, vel consuetudo inducit mā-
datum, vel Mercatorum libris fidem adiicit. At neutrum
fatis verum. Consuetudo (inquam) non inducit manda-
tum tacitum, quia nec probatur stylus, ut mandari soleat
Mercatoribus, nec probari potest; nam, qui cum merca-
toribus contrahunt, aliquando fidem sequuntur Merca-
torum, aliquando non, sed sibi ipsis cauent. Qui itaque
se fidem Mercatoris secutum allegat, & mandasse, ut scri-
beretur creditum, probare utique debet, & agere manda-
ti actione, non actione de edendo, que huius disputatio-
nis propria est.

Consuetudo etiam non eam fidem adiicit Mercatorum
libris, quam libri Argentariorum habent; nam hi fidem
ha-

- 4 habent a publico, cū & a publico fuerint Argentarij ipsi cōstituti, vt scriberent singulorum rationes pro nummis, quos depositos habebāt, & ex Dominorum voluntate fēnori dabant ex Alc. § At libri Mercatorum nō habent fidem a consuetudine, nisi probatis probandis in specie illa, de qua agitur, ex quibus resultare fides possit, vt Practici passim docent. Igitur Argentarij liber eo ipso, quo Argentarij est, fide certa munitur, non sic liber Mercatoris, cuius fides probanda quodammodo est. Potest etiā consuetudo Mercatoris libro fidem addere, sed non ita, vt ad officium scribendi vocatus videatur, quemadmodū ad causam editionis requiri palam est. *l. quædam. §. Numularios. ff. de Eden.*
- 6 Vltima positio. Mercator absimilis Argentario est, ergo edere non tenetur, quasi Argentarius. Dissimilitudinem probant hæc. Argentarius a publico ad publicum munus deputatur, Mercator priuatim a se ipso. Ille constituitur, vt aliorum rationes scribat; hic se ipsum offert ad negocia, nec pro alijs scribit, sed pro se ipso, cum instruere se ipsum velit. Ille, quia scribit, Argentarius est, non hercle futurus talis, nisi scriberet; hic non ex eo, quod scribit, mercator est, sed quia negociator, adhuc enim Mercator esset, quamuis non scriberet, nam & argentarij quæstus in scribendo totus est, mercatoris vero nullum in scribendo lucrum est, cum nec munere scribendi fungatur. Ille gerere officium dicitur, hic priuatam negociationem.
- 7 Ille teneri non potest mandati actione, quia lucrum sentit ex ministerio officij sui, mandatum vero gratuitum esse debet; hic, si mandatum ei fuerit, vt scribat, edere tenet.

ne-

Centuria II. Cap. CLVII. 381

nebitur actione mandati, cum gratuito scribat; arg. §.

- ¶ *Ult. Institut. de Manda.* Denique Argentarij liber quasi publici officarij liber est, qui fidem ex se habet a publico ex Iuris dispositione. Mercatoris vero liber non quasi liber Officiarij est, sed quasi Negociatoris, nec fidem habet, præterquam ex consuetudine forsan, probatisque ijs, quæ oportet, ut dixi, atque utinam consuetudo ista aliquid valeat, quod negavi, & quomodocunque, non statim decurri ad librum Mercatoris potest, ut requiritur ex *l. quædam. §. Nummularios. ff. de Eden.* Hinc Argentarius
- ¶ 9 edere tenetur, quia, cum sit ad scribendum publice deputatus, id, quod edit, non tam ipsius est, quam illius, cui edit. *l. Prætor ait. in princ. ff. de Eden.* Non sic Mercator, quia liber suus est, charta sua est, & ideo exhibere nõ cogitur.

Hæc intellige, licet Collegio Mercator sit; dum enim Mercatorum Collegium instituitur, non singuli publica autoritate approbantur, sed corpus, siue Vniuersitas. Sed neque instituendi Collegij ratio fuit, ut singulis fides, vel autoritas accresceret, sed ut publica autoritate firmaretur congregatio, ne videretur factiosorum hominũ cætus. *Vide l. 3. cum tit. ff. de Colleg. illicit.*

¶ *l. 1. C. de Eden. n. 15.*

¶ *d. l. Argentarius. §. 1. l. quædam. §. Nummularios. ff. de Eden. in Rational.*

¶ *Dec. c. 1. de probat. n. 27. & 28. Bero ibid. n. 50. Omnes ad d. l. 1.*

¶ *Dec. ibid.*

¶ *d. l. 1. n. 13. ex t. t. C. de Commer. Fab. d. l. Argentarius.*

¶ *Ibid.*

¶ *Sac. Iu. contr. dissert. ult. n. 9. & c.*

An Iudæus fænerator edere cogatur. *Ad elem. 1. §. cæterum. de Vsur. Cap. CLVIII.*

I Iu-

- 1 *Iudæis an liceat fœnerari.*
- 2 *Et an excommunicari aliquo modo possint.*
- 3 *Ecclesiæ quæ potestas in Iudæos.*

VTique; ad hoc enim fœnerator quilibet Pontificio iure compellitur. *d. §. cæterum.* atque ita frequentius estimatum, licet reluctantis plurimis, qui Iudæum negabant eius Clemētina Jurisdictione, verbis, ratione contineri. Sed perperam, nam si fœneratores edere in eā causam iussi sunt, quia libros occultant, atque instrumenta, non dubitamus, Iudæos quoque constringi ad editionem posse, qui si forte (quod alibi negatum) inter alienigenas fœnus permittuntur accipere ex Deuteronomij lege, canonica tamen Censura, alijsque pœnis per sæculi Principes infligendis cohibentur, ne faciant. *c. post miserabilem. c. quanto. de Usur.* Eo autem pertinet censura canonis, non ut Iudæi ipsi excommunicentur (hi enim communionem vix habent, quam amittant) sed ut Christiani ipsi, qui cum Iudæis participant, atque ita Christianorum excommunicatio in Iudæos resultet.

3 Aliquanto obscurior Jurisdictionis causa est, canonica enim leges ad animarum salutem mores efformant subditorum, quæ res conuenire Iudæis, alijsque infidelibus non potest. *Quid enim ad nos de his, qui foris sunt? c. gaudemus. de Diuort.*

Insigne est, quod de hac re Couarruues docet*, ecclesiam non habere in Iudæos potestatem quoad illa, quæ aut spiritualia sunt, aut ad ea, quæ spiritualia sunt, pertinent, habere tamen quoad ea, quæ politica aliqua ratione cōsti-

Centuria II. Cap. CLVIII. 383

stituantur, ut naturæ lex conseruetur. Cum itaque fœnus naturali rationi contrarium sit, Iudæis potuisse ab Ecclesia prohiberi. At hercle, si cogere Ecclesia pro Imperio potest laicos Principes, ut Iudæos coerceant sibi subditos. *d. c. post miserabilem. d. c. quanto.* cur Iudæos ipsos, ne fœnus exerceant, cohibere non poterit? Hinc forte dictum, usuram crimen esse Ecclesiasticum, ac proinde etiam Infideles Ecclesiasticæ legi manere obnoxios.

Sed rursus. *Quid ad nos (inquies) de his, qui foris sūt?* Resp. valere hoc in ijs, quæ Pontificis lege statuuntur ad profectum fidelium, ut intra domum, hoc est, Ecclesiam eorundem seruentur. Hinc dictum bene. *Quid ad nos de his, qui foris sunt?* Usura autem, quia naturali iure dānatur, propterea Ecclesiæ forum sortitur, & pœnam, ut dicebatur. Et nimis durum videri posset, melioris esse conditionis Iudæos, quam Christianos. *arg. l. non solum. ff. de Noxal. l. 3. §. 1. ff. de Donat. int. vir. & uxor.*

^a Vide Pyrr. Alf. ad l. 1. n. 89. C. de Eden. Omnes d. §. ceterum.

^b Vide relatos per Dec. ad c. 1. de probat. n. 90. Mass. d. l. 1. n. 98.

^c Vide qua scripsi ad c. 1. de Constit.

^d cap. 15. & 23.

^e Variar. lib 3. c. 3. n. 9.

De eadem re. Et numquid legis dispositione contineri is possit, cui non conuenit legis pœna. *Ad l. Mancipia.*

C. de seru. fugit. Cap. CLIX.

- 1 Iudæus quomodo excommunicetur. (tur.
- 2 Qui seruū Reip sollicitauerit, vel abduxerit, qua pœna teneatur.
- 3 Et quid, si non conueniat pœna legis.
- 4 Extraordinem pœna interdum grauior.
- 5 Pœna quæ non deccant seruiles personas.

Iu-

I Vdēum Clementina illa lege contineri nequaquam posse, eo maxime argumento credebatur, quia pœna legis, hoc est, excommunicatio, ad eum non pertinet. Sed perperam, cum, si directo excommunicari non potest, possit certe per indirectum, ut loquuntur, si scilicet Christianus excommunicetur, qui cum Iudæo participet. Nunc dubito, an vera illa positio sit, *non teneri eum lege, qui non teneatur pœna legis*, nam mihi eam non probat vulgatum illud ex Constantino *in d. l. Mancipia*. Colligunt inde Scribentes argumentū, quod nō satis ad rem. Si quis Reipublicæ seruū aliquem sollicitauerit (inquit Constantin.) ut ab ea recedat, aliove se conferat, vel auocauerit eundē, ut ad se iret, is ea pœna tenetur, ut reipub. cum altero seruo sollicitatum reddat. Quærent Commentatores, an, si seruū quidem sollicitauerim, neq; auocauerim tamē, hoc est, non venerit ad me seruus, sed alio fugerit, teneat eius legis sanctione. Et respondent, non teneri me ea lege, cū nec pœna mihi conueniat, non enim posse me sollicitatū seruū, quem non habeo, cum altero seruo restituere.

3 Sed aliud colligi ex his non poterat, quā non teneri eum pœna legis, qui nō eo modo deliquisset, quo lex requireret;

4 teneri autē pœna simili arbitrio ludicis infligenda, quæ durior interdū est. Sic lex ipsa interdū aut pœnam subrogat, aut subrogandam monet, quoties non ea conuenit, quæ indicta ex ordine. Testis Venul. *in l. hos accusare. §. omnibus ff. de Accus.* Docet iste, seruos non fieri reos legis Iuliæ de vi priuata, Pompeiæ de Parricidijs, Corneliæ iniuriarū, quia cadere non possunt in seruiles personas harū legum pœnæ. *Sed cum natura (inquit) est communis, simili-*

li-

Centuria II. Cap. CLIX. 385

liter & in eos animaduertetur. Explicat Gothofr. Quia ius naturale commune est omnibus, seu liberi illi, seu serui sint, & hoc postulat delicta puniri, propterea pœna similis infligenda erit. Seruo etiâ, qui infamiâ sufferre non timet, subrogatur exilij pœna in l. 2. vers. & si. C. ut intra certa temp. crim. que. term. vnde resoluunt, si cui manus præcidendâ sit, ipse vero manum non habeat, debere ei similem pœnam irrogari.

Absurdum est itaque, non teneri Iudæum lege ob id solum, quod non ei cōueniat sententia excommunicationis; tenebitur namq; omnimodo, & ad præscriptum legis edere cōpelletur, addita extra ordinem pœna, & quidem (si me audiat Iudex) grauiori. d. §. omnibus.

Actorem teneri edere Reo, non Reum actori; & cur. *Ad l. 1. & ult. C. de Edendo.* Cap. CLX.

- 1 *Arma non sumenda e domo rei.*
- 2 *Actor, si edere recusat, in dolo est, & cur.*
- 3 *Positiones iure Pontificio inuenta.*
- 4 *Leges negligentibus non subueniunt.*
- 5 *Vox non est in bonis nostris.*
- 6 *Reus cur iurare teneatur.*
- 7 *Et crimen confiteri aduersus se.*
- 8 *Nec tamen exhibere aduersus se cogatur consanguineos testes.*
- 9 *Vocalis responsionis singularia multa.*

CUr reus Actori edere nō teneatur, æstimō satis liquere; Æquissimo namq; iure constitutum est, ne arma sumantur e domo Rei. l. qui accusare. C. de Eden. l. nimis graue. C.

Bb

de

de Testib. c. 1. de probat. At, cur actor teneatur edere Reo, subdificilior explicatio est, nam & ipse actor rationū suarum dominus est, & arbiter.

- Donel.^a rem aggreditur, & causam deducit ex *l. ult. ibi. quique doli exceptione. C. de Eden.* Actor (inquit) dū actio-
- 2 nem instituit, affirmat, verum omnino fore, quod intendit, & probandę veritatis officium ipse sumit. *d. l. qui accusare.* Ergo nihil recusare potest, ex quo rei controuersę veritas constare possit, alioqui quasi suę intentioni, suoq; cōsilio aduersatur, & in dolo est. Quin & actor instituendo actionem a reo hoc petere intelligitur, vt in sua exceptione verus sit, & bonā fidē agnoscat. Igitur hoc ipso, quod instituit, nihil recusat, quo fides veri constare possit, aut, si recusat, in dolo itidem est. Mirum, quam pulchre bonus iste author rem exornet. *β*

Sed Canonum Interpretes fatigat oppositio grauis. Stat Iuris Ciuilis dispositio, non teneri Reum edere Actori, quæ &

3 Pontificio iure comprobatur. *d. c. 1. cū tamen eodem Iure Pontificio inuectę positiones sint, quas conficere Actor potest, & reo proponere, vt vel inuitus respondere cogatur. c. 2. de Confess. in 6. clem. sape. §. & quia. de Verb. sig.* Quin & ipso Iure Ciuili tenebatur olim Reus interrogatis respondere. *l. 1. l. ubicumque. & passim. ff. de interr. cum Accurs.* & coactus semper Reus fuit aduersus se crimen confiteri. *l. 1. ff. de Quasi.* Cur itaque non edat?

Quęsitū de ratione differētię est, in qua laborant omnes. Et communius placuit, eam esse, quia confessio rei non est sub potestate Actoris, sicut sub potestate eiusdē actoris est instrumenta habere, quibus suam probet intentionem

Centuria II. Cap. CLX. 387

nem. Permitti itaq; Actori debuit, vt implorare confessionem rei posset, sed non pariter subueniendum ei fuit, vt a reo quæreretur instrumenta, cum potuerit sibi ipse de his consulere, & prouidere, leges enim negligentibus non suffragantur. *l. non enim. ff. ex quib. caus. maio. &c.*

Sed valere hæc ratio posset (ait Dec.) si canonicæ positiones in causis adhiberentur dumtaxat, quæ aliter suapte natura probari non possent, cum tamen in omnibus causis libera sit ponendi facultas.

Aliæ itaque, atq; aliæ de hac re fuere scribentium sententiæ. Subtilis valde illa, quæ author 'alioqui non tam subtilis nuperrime indicauit; an æque solida, quisquis hæc legerit, arbitrator. Vox (inquit) non est in bonis nostris, sicut rationes, & instrumenta. Prohibet lex, educi probationes e domo Rei, non prohibet ab ore Rei. Reus itaque edere non compellitur instrumenta sua, quia dominus rei suæ est, quæ inuito auferri nequit, aut publicari, suam tamen edere vocem cogitur, quia nihil amittit suum. *l. liber homo. ff. ad. l. Aquil.*

- 6 Hinc, & iurare tenetur reus. *l. manifestæ turpitudinis. ff. de Iurciur.* & interrogatis respondere; nam emittere vocem debet, rationes, & instrumenta nõ debet, licet vtriusq; rei aliæ quoq; causæ, & rationes afferri possint, quas prætereo.
- 7 Hinc deniq; effici putant, vt cogatur reus aduersus se crimen confiteri, & tormentis subijci, si id postulent indicia. *d. l. i.* hæc enim probatio est, quæ ex ore depromatur, nõ ex domo; quapropter non cogitur reus aduersus se exhibere consanguineos testes. *l. lege Iulia. ff. de testib. d. l. i.* quia e domo tunc probatio educeretur, non ex ore; & scio

Bb 2 etiam

etiam aliter dici posse, sed res esset alterius instituti.
 9 Rationem laudo, quasi ingeniosam; cui & illud adiungi solet, vocalem responsionem Rei posse qualitatem aliquam recipere, vel inuersionem (prout re ipsa recipit a praxi) quam non æque, aut rationes reciperent, aut instrumenta.
 At etiam (inquiunt) si reus instrumenta ederet, & rationes, tunc ab eius domo fumerentur arma, quod esse non debet. *d.l. nimis graue*. Sed cum positionibus respondet, contrarium potius euenit, nam plus de suo affert actor, quam recipiat, quippe qui positiones, quibus responderi a Reo desiderat, prius ipse ponit, & veras fatetur aduersus se, quapropter ultra negare eas non potest; alleg. *l. cum precum. C. de liber. cau.* estque in Rei potestate, aliquas ex ijs confiteri, aliquas confutare. *l. Publica. §. ult. ff. de pos.* Ergo Reus ab actore plus capit, quam ei tradat.

^a *Add. l. ult. n. 2. C. de Eden.*

^b *d. l. 1. & ult. C. eod.*

^c *In d. l. 1. ubi Pyrr. Alf. n. 56. Ioan. Bolog. n. 32. And. Fach. contr. lib. 11. cap. 83.*

^d *Iuxta Bolog.*

^e *Vbi Alex.*

An Actori teneatur Reus ea saltem instrumenta edere, quibus Reus ipse usus in Iudicio est. *Ad l. 1. §. Eden. da. ff. de Eden. Cap. CLXI.*

- 1 Privilegium exhiberi in ea sola parte potest, quæ controuertitur.
- 2 Explicatur c. contingit. de fide instrum.

Ex

Centuria II. Cap. CLXI. 389

ET teneri respondent; atque adeo certum id esse, ut nec ambigi quidem de hac re debeat: videri enim satis apertum ex d. §. *Edenda*. vbi Vlp. *Edenda* (inquit) sunt omnia, quæ quis apud Iudicem editurus est, non tamen, ut & instrumenta, quibus quis usurus non est, compellatur edere. Huc etiam pertinere casum Celestini Pont. in c. contingit. de fide instrum. Proposuerat querelam Abbas Sancti Secundi coram Papa, dicens, cogi interdum se plenum, atque integrum priuilegium suum exhibere, vbi quæstio aliqua emergat, atque inde euenire, ut pro vna re multæ aliæ lites suscitentur; quapropter statutum a Pontifice fuit, ne totum priuilegium exhiberetur, sed pars illa sola, quæ controuerteretur. At cur Abbas totum priuilegium edere cogebatur, cum Reus esset? Ait gl. 2 quia usurus priuilegio illo erat.

Sed vtrumque male. Nam quod ex Vlpiano allegant, totum inficiunt ignoratione antiquitatis. Sensus est, edenda esse coram Prætoribus omnia, quæ deinceps edenda erunt coram Iudice dato; nam, nisi Prætori edantur, non intelliget Prætor, sub qua verborum conceptione dictare formulam suam debeat, & Iudex formulæ adstrictus non poterit deinceps eas admittere exceptiones, quas Prætor in sua formula non adiecisset. Hinc nemo cogitur ea edere instrumenta, quibus usurus non est, nam sola illa necessaria sunt, ex quibus dictari formulam opus sit, & quæ itidem coram pedaneo Iudice edi oporteat. Stat pro vero, de ea editione Vlpianum loqui, quam facere Actor debet, non reus.

2 Cæterum Abbas Sancti Secundi exhibere priuilegium

B b 3

to-

totum debuit tunc, cum fundare exceptionem suam voluit contra Actorem, qui fundatam intentionem suam habuit ex Iure communi. Quod itaque dicitur, exhibere eum debuisse, quia vsurus erat, impertinens est. Cum receptissima sententia nullibi, vel minimum, suaderi videatur, recedam solus, & stabo regulæ, donec contrarium probetur.

^a Vide scripta d. c. i. de probat. vbi Abb. n. 15. Dec. n. 35.

^b ibi ver. exhibere.

^c Vide Fab. in Rational.

An edenti liceat protestari, valituram editionem in sola illa parte, quæ pro ipso faciat, nõ in alijs, ex quibus subverti intentio illius possit. *Ad l. i. §. edere. ff. de Eden. &c. contingit. de fide instr. Cap. CLXII.*

- 1 Eatenus edit quis, quatenus uti vult.
- 2 Instrumenta edita fiunt partibus communia.
- 3 Protestatio in ijs non valet, quæ pendent a Iudice.
- 4 Fiscus quatenus utatur instrumento sibi edito.
- 5 Edere dicitur, qui totum edit.
- 6 Privilegium quomodi edi possit ex indulgentia Canonis.

Protestationi hæret communis Doctorum schola, & cum ea Practici ex stylo; nam eatenus (inquiunt) edit quis, quatenus uti vult. arg. *l. per seruum. §. i. de Usu, & habit.* Quod itaque ea protestatione excipitur, id nec produci videtur ad Iudicium, nec de actis fieri, cumque ex actis emanare debeat sententia iudicantis, palam est, nihil decerni super eo posse, quod ita exceptum est. At (quicquid Practici de hac re agere ad cautionem velint)

Centuria II. Cap. CLXII. 391

- line) iam pridem explosus error iste est frequentioribus
Scribentium votis, & reiecta protestatio quasi inutilis,
2 & ociosa. Animaduertunt hi, instrumenta per editionē
cōmunicari inter partes, & de actis fieri. *l. 2. C. de eden. c.*
quoniam contra. de probat. & bene, nam solet editio inter-
dum *communicationis* nomine appellari ex Fab. > Igitur
posse ludicem, quod ita exhibitum penes se fuerit, totum
parti dare, ut describatur, cum de actis sit, & protesta-
3 tio partis nihil proficere in ijs valeat, quæ a Iudicis au-
thoritate dependent. *c. cum M. Ferrar. de constit.* & Hinc
singulari quodam iure cautū esse, ne possit filcus in cau-
4 sa delationis exhibito instrumento uti, præterquam in ea
re, ob quam desideratum instrumentum est. *l. 2. §. diuus*
Hadrianus ff. de Iu. fisci. quasi ius commune in contra-
rium sit, ut vere est.
5 Sed & aliud suppetit, quo rei veritas plane demonstre-
tur. Edere non videtur is, qui stipulationem totā non
edit, ait Vlp. *in d. §. edere.* ergo vi ipsa legistotum edimus,
& totum communicamus. At cum Abbas Sancti Secū-
di, de quo ante dicebamus, conquestus coram Pontifi-
ce esset, sæpius se integrum, ac plenum exhibere priui-
legium suum cogi in contingenti aliquo negotio, atque
hinc fieri, ut nouæ lites suscitentur aduersus se, indulgit
6 Pontifex remisso iuris rigore, ut totum instrumentum le-
gatur quidem coram Iudice, & alijs, sed potestas aduer-
sario fiat, ut solam illam partem rescribat, de qua inter
partes controuersia est. *d. c. contingit.* At quæ causa fuis-
set queri non igitur tam grauis coram Pontifice excitandæ, si
potuisset Abbas protestari, se in sola illa parte, quæ pro-

Bb 4 eo

eo faceret, exhibere velle, nō in alijs, ex quibus nouam aliquam litem pati posset? Igitur plus quam manifestū est, totum id, quod editur, vulgari, publicari, communicarique, quęcumque demum protestatio fiat.

^a De comm. Cagnol. ad l. i. C. de Eden. n. 61.

^b De comm. Rip. d. l. i. n. 9. de magis comm. Mass. ibid. n. 85.

^c In Rational. ad l. i. §. edenda. ff. de Eden.

^d cum notatis per gl. & alios in l. alimenta. C. de negoe gest.

^e cap. anteced.

Fisco Actori an edendum quasi ex priuilegio sit.

Ad l. i. C. de Eden. Cap. CLXIII.

- 1 Fiscus priuatorum iure vtitur.
- 2 In dubio contra fiscum, & quando.
- 3 Si fiscus actor est, edit reo.
- 4 Fauorabiliores rei, quam actores.
- 5 Delatori fisci edendum. 9.
- 6 Fiscus triplici ex causa agere cum priuato potest.
- 7 Fisco non editur in capitali re.
- 8 Neque in causa negotiationis. 13.
- 10 Reus edit ex causa.
- 11 Delatori fisci cur edatur.
- 12 Instrumento edito quatenus vtatur fiscus.
- 14 Cause fisco equiparate.

- D**Vbitant, cum fiscus priuatorum iure vtatur, nisi quatenus expressum de eo sit. l. item veniunt. §. in priuatorum. ff. de petit. hered. l. i. C. eod. tit. l. quod placuit. ff. de Iu. fisci. l. exemplo. C. de probat. Et cum ita dubitent, intrare huc Modestinum putant in l. non puto. ff. de Iu. fisci. Non puto (inquit) delinquere eum, qui in dubijs quæstionibus

Centuria II. Cap. CLXIII. 393

nibus contra fiscum facile responderit. Nam, si responde-
ri contra fiscum debet, cum fiscus, & priuatus pari mu-
crone contendunt. *d.l. non puto.* magis respondendum
contra eundem erit, ubi reus prerogatiuam a iure habet,
prærogatiuam dico, ne se ipsum iugulet, neu communi-
care inuitus compellatur, quod suum est; maxime, quia, si
3 fiscus actor est, ipse etiam edere priuato debet. *l. iustum. C.*
4 *de Eden.* & fauorabiliores sunt rei, quam actores. *l. fauo-*
rabiliores. ff. de Reg. Jur.

5 Sed edendum fisco esse in causa delationis, plus quam in
aperto est. *l. Senatus censuit. ff. de Eden. l. 2. § item Diui. ff.*
de Iu. fis. Non itaque huc pertinet Modestini resolutio.
Delator vero, aut actor ipse est, aut vice fungitur Actoris
d.l. 2. §. Senatus. cum seq. ubi not.

Respondi in hac questione sæpius, vtramque sententiam
stare posse, nam fisco edendum esse quidem, sed quasi
ex iure communi, non quasi ex priuilegio. Quod ita ex-
6 plico. Fiscustribus ex causis agere cum priuato homine
potest. Primo ex causa negociationis, pactionis, seu con-
uentionis. Deinde ex causa delationis. Tertio ex causa
capitali ad pœnam. In hac vltima patet, edi fisco non
7 oportere *d. §. item Diui.* In prima statuo idem, videlicet
8 edendum fisco non esse, cum ostendere in ea fiscus priui-
9 legium nullum queat. Restat causa delationis, in qua so-
la edendum fisco diximus, & dicimus. Sed quæ ratio?

An priuilegij? Non puto equidem, nam vnicuique ede-
10 re reus debet, si sublit causa. *d.l. 1. C. de Eden.* atqui eius-
modi est causa delationis, vt edendum fisco fuerit, & qui-
11 dem iure communi, non enim scire potuit fiscus, com-
mit-

mittendum crimen esse, sibi que de instrumentis, alijsq; necessarijs probationibus opportune prouidere. Hinc, si
 12 fisco editum instrumentum fuerit in causa delationis, nō potest fiscus eo instrumento uti, nisi in re illa præcise, ob quam desideratum instrumentum fuit. *d. l. 2. §. Diuus Hadrianus.*

Est tamen, probatum qui velit, in causa quoque conuentionis, seu pactionis edendum fisco esse, cum sola excipiat causa capitis *in d. §. item Diui.* ceterū in omnibus causis, vel vsucapionum, vel dominiorum, & nummarijs editio fieri iubeatur.

13 Sed male, nam tota ea lex de delatione est, & ideo edendum præcipit in omnibus causis capionum, Dominiorum, alijsque nummarijs, quando scilicet in causam incidunt delationis. Hinc bene Cuiac. *Item ita demum reus cogitur delatori edere instrumenta, quæ ad eam causam pertinent, quam se professus est deferre, si detulerit causam pecuniarum. Ut puta, si agatur de iure capiendi, veluti de tacito fideicommissore relicto incapaci, quæ causa est nummaria; vel si agatur de iure domini, ut si qua res fisci esse petatur; vel si agatur de qualibet re alia pecuniaria nomine fisci, ut tunc ex ea causa reus cogatur delatori exhibere instrumenta pertinentia ad eam causam pecuniariam, &c.*

14 Hæc notabis, nam, si fisco edendum semper ex priuilegio esset, dubitaretur statim, an in causis Ecclesiæ, Minorum, dotis, &c. faciendum idem videretur, cum soleāt hæ fisco (utinam non sæpius indiscrete) equiparari. Bene igitur est, si editio ad causam delationis solam restringatur, quæ propria fisci est.

De

Centuria II. Cap. CLXIV. 395

De comm. Dec. ad c. 1. de probat. n. 13. ubi et Beron. 65. Ad ant. n. 32. & a. y. l. 1. gnet ad l. 1. C. de eden. n. 49. ubi Alf. n. 82. Affin n. 89.

§ d. § item Diui.

Aduersus fisci delatorem excitata de editione controuersia.

Ad d. l. 1. C. de Eden. Cap. CLXIV.

1 Delatori quid edi oporteat. 3.

2 Qui fisco non exhibuit, cum posset, subtraxisse creditur.

Habetur eadem l. Senatus. non esse delatori edenda nisi instrumenta illa, quæ ad causam eam pertinent, quam se deferre professus est. Ergo probare fiscus debet, instrumentum, quod desideratur, ad causam pertinere. At, cum non aliter probare id possit, quam, si tenorem doceat instrumenti illius, arg. l. sicut iniquum. C. de fide instrum. quid, obsecro, proficit editio?

Negat communis schola, teneri fiscum ea conditione, ut tenorem doceat instrumenti, satis namque esse, si summaria aliqua probatio offeratur. arg. l. 3. §. sciendum. ff. ad exhib. Aut enim (inquiunt) negat reus, instrumentum penes se esse, & satis tunc est, si probetur, esse, tunc enim contra Reum præsumi incipit, & cogitur edere. Aut fatetur reus, habere se instrumentum, sed excipit dicens, non esse ad rem, & tunc satis fisco est, si signa aliqua afferat, aut coniecturas, quibus suadeat, ad causam delationis instrumentum facere.

Verius puto, quod & nouioribus^a placuit, nil fiscum probare oportere, sed omnimodo ei edendum, si instrumentum dicit ad causam pertinere; Nam, si interdum privato homini editur hoc solo obtentu,^e cur non magis fisco Sed nec lóge Calistrat. in l. 2. §. Diuus Hadrianus. ff. de Iu. fis.

1 *fiscus* penes quem si potuit quis exhibere instrumēta ad causam *fisci* pertinentia, nec tamen exhibuit, subtraxisse ea creditur, quæ sibi nocitura putasset; At cur subtraxisse videatur, si tenetur *fiscus* adprobare, ea, quæ non exhiberentur, cum exhiberi possent, ad suam causam pertinere? Nam, si probare *fiscus* debet, ego certe non teneor exhibere, donec is probauerit; si vero non teneor exhibere, utique nec præsumor dolo agere.

3 Nec contradicit Maurician. in d. l. *Senatus*. ibi. *Quam quæ ad causam pertinerent*; sensus enim est, non ita compelli reum posse, ut cuncta sua instrumenta, licet extranea prorsus, exhibeat delatori, sed ut illa sola edat iudicis arbitrio, quæ ad causam pertinere valeant delationis, alioqui non audiri delatorem, &c.

a *Pyrr. Alf. ad l. 1. n. 82. C. de Eden.*

b *Accurs. l. 2. vers. publicum. ff. quemad. test. aper.*

An denuo edere compellatur, qui, cum non teneretur, sponte semel, suaque liberalitate edidit. *Ad l. 1.*

C. de Eden. Cap. CLXV.

- 1 *Officium suum nulli debet esse damnosum.*
- 2 *Nemo cogitur esse liberalis.*
- 3 *Qui iure familiaritatis amici fundum ingreditur, non possidet.*
- 4 *Res semel alienata fit perpetuo alienabilis.*
- 5 *Eiusdem cause exempla alia.*
- 6 *Quæ distinguuntur.*
- 7 *Qui sua liberalitate edit, ius suum non remittit.*
- 8 *Explicatur l. pater filium. § quindecim. ff. de leg. 3.*

Haud

HAud crediderim (& id forte crebrius æstimatum) de-
nuo edere compelli eum, qui semel sponte ediderit,

1 cum officium suum nemini debeat esse damnosum. *l. si
seruus communis. §. quod vero. ff. de furt. Adhæret reg. l. nō
omnis. ff. si cer. pet. l. tutori. C. de Negoc. gest. l. ult. C. ne
uxor pro Mari. Et tex. in l. si certis annis. C. de pact. Sed &
Vlp. cum de precario loqueretur in l. 2. §. est autem ff. de
2 precar. Est enim æquum natura (ait) tandiu te liberalitate mea
uti, quandiu ego velim. Et Paul. in l. qui iure. ff. de acq. poss.*

3 Qui iure (inquit) familiaritatis amici fundum ingreditur,
non videtur possidere. *l. si quis de acq. poss. §. si quis*

Vnum tamen obstare quibusdam visum, quod explicant
nouissimi Scriben. nec male. Forte (inquiunt) ratio, quæ
edibilis antea non erat (sic loqui liceat) si edita semel fue-

4 rit, fit perpetuo edibilis; sicut res, quæ antea non erat alie-
nabilis, semel tamen alienata fit perpetuo alienabilis, ut
in perpulchra facti specie docet *l. pater filium. §. quindecim. ff. de leg. 3. & in specie pignoris l. ult. C. de remiss. pi-*

5 *gnor. Ita res, quæ lucrativa semel facta est, durat deinceps
in eadē causa. l. 1. §. res vero, C. de impon. lucr. descript. lib.*

10. & causa, quæ semel delegata, fit in posterum delega-
bilis, ut volunt DD. *l. si quis de acq. poss. §. si quis*

Sed hæc, vel ab opinione pendent, & contrariam habent
Scribentium scholam (ut de causa semel delegata) vel
exactiori indigent interpretatione. Nam, si qualitas semel

6 assumpta naturam immutat rei, aut inseparabiliter ei ad-
hæret, concedi possunt. Si vero pure accidentalis est, aut
extrinseca, non æque. Enimvero qualitas editionis nec

7 rei naturam mutat, neque inseparabiliter inhæret eidem;
sed

sed nec ius suum remisisse videtur, qui sola liberalitate exhibuit aliquid; quod enim obijcitur ex l. 1. C. de his, qui spon. pub. mun. sub. lib. 10. valet in sola causa decurionatus iure quodam singulari ad exemplum non trahendo, vt satis arguitur ex l. 3. C. eod. tit. l. voluntaria. C. de exc. tut. l. 2. ff. de priuil. Veter.

8. Quod autem præcipuum fuerat ex Scæu. in d. §. quindecim, vix colligi ab eo potuit. Nam vetuerat quidem testatrix, ne liberti illi, quibus prædictum legauerat cum taberna, partes suas venderent, sed non æque prohibuerat, ne partes venderent, quas ab alijs collibertis redemissent, & per hoc valere institutio illa potuit extranei hæredis. Aut verius prohibitio libertis facta non pure, & simpliciter facta fuerat, sed eousque duratura, donec viuerent colliberti illi, & ideo potuerunt singuli sibi facere hæredes, eisque proprias etiam partes testamento dare, ne dū eas, quas a collibertis acquisiuisent. Prohibitionem fuisse, quoad viuerent, & verbis ipsis suadent, & ratione. Verbis; nam sic scriptum testamento erat. *Sibique eas habere, & possidere volo ea lege, &c.* Prænomen sibi pure personale est. arg. l. si tibi decem. §. si quis. ff. de pact. ubi Fab. Ratione, quam dixi; Nam hæres institutus non tantum partem illam habuit, quam a colliberto testator emisset, verum etiam propriam ipsius testatoris, quam tamen habere non potuisset quasi a prohibito alienare, nisi verum esset, quod contendimus, prohibitionem alienandi non potuisse vltra naturalem cuiuslibet liberti vitam dilatari.

^a Vide Aif. ad l. 1. n. 70. C. de Eden.

Centuria II. Cap. CLXVI. 399

§ Ad l. i. ff. de off. eius. &c.

7 M. sin. ad d. l. i. C. de Eden. n. 71.

§ In Rational.

An iusta edendi causa sit fortuita, atq; inculcata deperditio.

Ad l. si quis ex argentarijs. §. ult. ff. de Eden. Cap. CLXVI.

- 1 Quæ causæ reum ab editione excusent. 4.
- 2 Argumentum a cessante ratione non valet, si ex pluribus deficientibus una superest.
- 3 Argentario cur edendum non sit.
- 5 Fortuita deperditio sine culpa est.
- 6 Inter Iustinianum & Mauritium quot anni. (pressas.
- 7 Officium Iudicis an egredi possit editionum causas in iure ex-
- 8 Creditor, qui instrumentum amittit, petere potest, ut sibi nova scriptura conficiatur.

- P**Lures simul sunt causæ, quæ Reum ab editione excusent; & cessant eæ quidem, si amissum instrumentum sit. Vna tamen est, quæ adhuc viget, quantumvis deperdito instrumento, videlicet non debere Reum id, quod suum est, in sui exitium alteri communicare inuitum. Adhuc igitur edere non cogetur reus, tritum namque est, non valere argumentum a cessante causa, si dispositio pluribus innititur rationibus, & alijs deficientibus aliæ remanet. §. socrum. §. affinitatis. Instit. de Nupt. 8
- Inualuit tamen, posse Actorem petere editionem, si vna cum Reo sibi sumpserit copiam (ut loqui solent) seu exemplum scripturæ conuentionalis, & casu amiserit; sic namque expressum putant in d. l. si quis ex argentarijs §. ult.
- 3 Sed ea lex de Argentario est. Huic edi non debet ea ratione, quia instructus esse potest instrumento suæ professionis.

tionis, vt *ibi*, quæ ratio deficit, si quo casu perditum instrumentum fuerit. Actori autem cur non edatur, paulo ante dictum est, & quamuis perditum instrumentum sit, illa tamen ratio adhuc manet, & adhuc editionem petentirefragatur.

Equidem plerosque video a communiori sententia recessisse, & præcipue Canonum Interpretes, quibus visa satis aperta decisio Gregorij Pontificis *in c. 1. de probat.* Noluit inibi Pontifex Imperatorem constringere, vt Tancredo Vincestrix Regi scripturas ederet in eiusdem Imperatoris Cartophilacio reconditas ea ratione. *Quia nul-*

4 *li dicendum est, ea, quæ contra te sunt, apud temetipsum debes documenta requirere, in mediumque proferre.* Hic nihil habebat Rex, vnde causam probaret suam, poteratq; eum facti vetustas excusare, cum de conuentionibus ageretur, quæ inite cum prædecessoribus ipsius forent. Denique casus Tancredi videri omnino similis poterat a missioni fortuitæ, & tamen bene visum fuit, editionem negari.

5 Responderat communis schola, casum antiquitatis non esse valde similem a missioni, cum fortuita deperditio omnem culpæ suspicionem omnino excludat, quam nõ æque excludere ratio vetustatis potest.

Sed quam decepti ij fuerint, qui ex eo Canone sic argumentati sunt, inde colligere est, quod conuentiones illæ initæ fuere inter prædecessores Tancredi Regis, & Iustinianum Principem, petitio vero Tancredi fuit cõtra Imperatorem Mauritium, quo tempore Ecclesiam rexit sanctissimus Gregorius. Inter Iustinianum, & Mauritium fuere duo Imperatores, videlicet Iustinus II. & Tyberius

Centuria II. Cap. CLXVI. 401

rius 2. quorum vterque paucis cessit e vita; quocirca fuit Mauritius post Iustinianum solo interuallo septem annorum circiter. Hæccine illa antiquitas?

7 Non itaque recesserim a communi sententia, quæ benignior est. Nam, vel ita stringitur Iudicis officium (quod non puto) ut egredi causas non possit in iure expressas, quibus edere reus cogitur, & tunc dubitari non nihil potest, quia nulla lex valde exprimit casum deperditionis, & d. l. si quis. §. ult. loquitur inter duos argentarios ex diversa ratione, ut sup. credo tamen omnimodo edi oportere. Aut non ita stringitur Iudicis officium, ut egredi causas illas non debeat, & credo, magnam esse æquitatem casualis amissionis, ob quam præter Iuris regulam decerni editio possit.

8 Et bene facit, quod Accursius, & alij notant. ^a Nam si creditor instrumentum suum perdit, nec constare debitum potest a Tabellione, vel alio, potest a debitore petere, ut nouum ei faciat documentum. At quanto magis, ut quod factum fuerit, edatur? ^c

^a Vide Massin. ad l. 1. n. 58. C. de Eden.

^b Euerar. loco a cessante ratione.

^c Vide scripta ad c. 1. de prebat. & d. l. 1. ubi Bolog. n. 47. Alf. n. 73. & alij.

^d Vide Rip. d. l. 1. n. 9 & Mass. prox.

^e In d. c. 1. ubi Bal. Abb. Arst. Felyn. & c.

^f Ad l. ne casu. C. de discuss. lib. 10.

De eadem re. Et conciliatæ l. 1. C. de Quæst. & l. Diuus Pius. ff. Eod. tit. Cap. CLXVII.

- 1 In quibus causis possit aduersus dominum seruus interrogari.
- 2 Emendata l. 1. C. de Quæstion.

Cc

Qui

Q Vi negant, compelli reum posse, etiam sub prætextu deperditionis instrumenti, vrgere & id solent, quod habetur eadem l. i. C. de Quæstion. in fi. Cum enim possit seruus aduersus Dominum suum in quibusdam causis interrogari, & torqueri, vbi tamen de pecuniaria re agitur, interrogari nequaquam potest, licet magna vrgeret inopia probationum. *In pecuniarijs vero causis* (ait Seuer.) *nec inopia probationum seruos contra Dominum interrogari posse, manifestum est.* Itaque (aiunt) sicut non cogitur Dominus serui aduersus se edere seruum suum, quantacumque demum vrgeat inopia probationum, ita neque instrumentum suum exhibere cogendus est, quicquid vel maxime vrgere videatur.

Complures sunt ad Seuerum responsiones, quæ se ipsas facile ostenderint. Sed neque illis quidem opus erat, adeo certum est, interrogari seruū posse, si pecuniaria causa sit, neque aliæ suppetant probationes; sic enim Martian. in d. l. Diuus Pius. Diuus Pius rescripsit, *posse de seruis haberi quæstionem in pecuniaria causa, si aliter veritas inueniri non possit, quod & alijs rescriptis cauetur.* Sed hoc ita est, ut nō facile in re pecuniaria quæstio habeatur; sed si aliter veritas inueniri non possit, nisi per tormenta, licet habere quæstionem, ut & Diuus Seuerus rescripsit.

- 2** Atque ita credendum. Neque obstat Seuerus in contraria lege; nam bifariā legi solet. Et quidem vulgata lectio habet. *Nec inopia probationum*, sed Haloandri altera, quā probant vetustissimi Codices, habet; *Ex inopia probationum*, atque ita construit literam. *In pecuniarijs vero causis ex inopia probationum seruos contra Dominum interrogari posse, manifestum est.*

Et

Centuria II. Cap. CLXVII. 403

Et hanc recipi oportere probat Cuiac. tum quia nullum alioqui discrimen statueretur inter criminales, & pecuniarias causas in quaestione illa Seueri; tam quia cum *d. l. Diuus.* concordant *l. quoties. C. cod. de Quaest. l. serui respōso. ff. de Testib.* tum maxime, quia constitutio oppositæ legis est Seueri, & Martianus in *d. l. Diuus.* refert Seuerum, qui hæc scripsit ad Antig. Adde Vlp. in *l. 1. ff. cod. de Quaest.* Ergo si in *d. l. Diuus.* memoratur Seuerus, qui conditor fuit legis illius primæ, quæ obijciebatur, patet, legem illam primam eo modo corrigi oportere.

a d. tit. C. de Quaest.

An ob deperditionem instrumenti semel, vel pluries edi opus sit. *Ad l. veluti. §. hæc vox. ff. de Eden. & l. ult. ff. de bon. auth. Iudic. possid. Cap. CLXVIII.*

- 1 Dispositio non plus, quam semel concedenda.
- 2 Et quid ea sit.
- 3 Dispositio quælibet de primo actu intelligi debet.
- 4 Nisi aliud suadeat ratio benignitatis.

CVM Prætor in hunc modum edixisset. *Argentario, ei ue, qui iterum edi postulabit, causa cognita edi iubebo; explicat Paul. in d. §. hæc vox. Hæc vox (iterum) duas res significat, alteram, quæ demonstraretur tempus secundum, quod Græci *ἐν χρόνῳ* dicunt; alteram, quæ ad insequentia quoque tempora pertinet, quæ græce dicitur *τάχιν*, quod ita accipitur, quoties opus erit. Nam fieri potest, ut bis editam sibi rationem quis perdiderit, ut verbum (iterum) pro sæpius accipiatur. Sumus igitur extra controuersiam, maxime, cum primæ,*

Cc 2 sc.

secundæ, & vltioris editionis sit ratio eadem. *vulg. l. a*

Titio. &c.

Sed ob stare creditur Vlp. *in d. l. vlt.* Ibi si plures Credito-
res missi in possessionem fuerint bonorum debitoris, tunc,
ne debitoris rationes corrumpantur, deperdantur ve, vni
Creditorum, quem maior pars elegerit, committi nego-
cium debet, vt rationes ipse recipiat, & describat, non
quidem corpora ipsa instrumentorū, sed quot ea sint, &
de qua re; quin & ipsa corpora describat, si iusta causa
id suadeat. Post hæc sic dubitat, ac definit I. C. *Utrum*
semel, an etiam sæpius dispuñctio concedenda sit Creditoribus,
videamus. Et ait Labeo, amplius quam semel non esse con-
cedendam. Si quis tamen iurauerit, non calumnie causa se
postulare, neque habere, quæ dispuñxerit, iterum ei faciendā
potestatem ait, neque amplius, quam bis.

Accipiunt hæc multi de causa editionis, sed non bene.
Aut, si editio est, non est tamen casus idem. Mittuntur
enim Creditores in possessionem bonorum, rationumq;
& instrumentorum debitoris ex pretorio pignore, & ideo
in rationibus, atque instrumentis illis agunt iam quasi do-
mini, neque opus editione est, nisi inter ipsos, scilicet, vt
is, cui commissum negocium fuit recipiendi, ac describē-
di, ceteris creditoribus copiam rei faciat.

Sed, vtcumque se habeat res, vrget argumentum. Nam
& si extra causam nostræ editionis loquitur Vlp. est tamē
causa valde similis, aut quæ simili ratione regatur, qua-
re, &c. Quod autem respondere solent, difficiliorem es-
se dispuñctionem (hoc est, datorum, acceptorumque
collationem. *l. cognoscere. ff. de Verb. sig.*) quam editio sit,
&

Centuria II. Cap. CLXVIII. 405

& propterea rarius concedi, id aut satis intelligere non possum, aut non satis probare.

- Componit rem suo modo Bart. considerando verba illa. *Si quis tamen iuraverit, non calumniae causa se postulare, neque habere, quae dispunxerit, iterum ei faciendam potestatem ait, neque amplius, quam bis.* Sic autem distinguit. Ille, qui iustis, atque indubitatis probationibus deperditionem probat, sperare utique potest, sibi semel, bis, ter, atque ultra fieri editionem; qui vero solo utitur calumniae iuramento, non plus petere, quam semel, atque iterum debet. Mihi nova haec resolutio omnino placet. Vlpianus in d. l. ult. de nostra hac editione non loquitur; stare itaque argumentum poterit, si talis similitudo est, qualis praefertur, aut requiritur; utinam vero sit. Ut autem bene percipiatur, quod volo, si regulam vulgarem sequimur legis, editio post casum deperditionis indulta a lege non necessario debet ultra primam editionem replicari, nam dispositionem quamlibet, etiam de re interabili, in primo actu consistere, neque ultra progredi, voluit Pompon. in l. boves. §. hoc sermone. ff. de Verb. sig. Ab hac vero regula in causa hac editionis recessum. d. §. haec vox. in causa disputationis non item. d. l. ult.
- 4 Cur? forte, quia non fuit in utraque re par ratio benignitatis, vel miserationis, quae alibi interdum suasit, ut ab ea regula discederetur. l. haec conditio. 10. ibi benigne tamen dicendum est. ff. de condit. & dem. Qui igitur ex ea lege argumentatur, is parem benignitatis rationem dare tenetur.

a Dixi Sag. In. contr. differt. 7. c. 20.

Cc 3 An

An deperditio instrumenti plenius prohari debeat, vel solo iure iurando possit. *Ad d. l. ult. ff. de bon. auth. iud. possiden. Cap. CLXIX.*

r Deperditio quibus casibus Iuramento probetur.

GRAVIS olim quaestio, in qua sibi ipsi contrarius fuit Bar.
^a Et sufficere iuramentū potuit *in d. l. ult.* sed ibi forte, quia cum grauarentur Creditores, ne plus, quam bis, petere disunctionem possent, in hoc releuari debuere, ut facilius probarent. Vel iuramentum forte sufficit quasi in leuicri causa, cum non, ut editio, ita & disunctio alterius fundare possit intentionem. Alibi etiam sola religione sacramenti utimur in probanda deperditione, cum in nos ipsos quasi falsitatis reus remigrare editio necesse debet *l. ult. C. de fide instrum.* Igitur singularis quaedam ratio id facit, cum potissimum pro iurante auxilium sit legis aduersus delictum firmiter in dubio praesumentis. *l. merito. ff. pro soc. &c.*

Verius est, deperditionem plene, atque ex integro probari oportere, quod & frequentius aestimatum *ex l. si quis ex argentarijs. §. et l. ff. de Eden. & l. si Creditor. C. de pignor. act.* Nec pretereo, quod animaduersum in hac re est, tunc stari iuramento in specie nostra, cum non apparet, rem, de qua agitur, fuisse quandoque apud eum, qui nunc habere se eam negat. *l. Prætor ait. §. sed si seruus. ff. de Eden. l. omnia §. specius ff. de leg. 2. l. et l. §. licentia. C. de Iure delib.* Causam puto esse, quia, si non habuit penes se, praesumitur nunc quæque non habere, & sic praesumptio iuriiurando iungitur, atque integram cum eo pro-

Centuria II. Cap. CLXIX. 407

probationem facit. Hinc statur iuranti de fortuita aliqua deperditione, si accedant præsumptiones, vtp. quod probata depopulatio fuerit, incursus, incendium, &c. cuius rei non inutile argumentum habes in *l. si quando. C. unde vi*. Ergo, si quis dicat, habuisse se quidem, sed amisisse, & iurare id velit, audiendus non erit, nisi concurrant præsumptiones, quæ probationem augeant sacramenti, quod not.

a In l. emancipatione. in fi. C. de fide instr. & d. l. si quis ex argentariis. §. an vero. num. 1.

B Canon comm. in c. cum olim. de priuil. ubi Abb.

An petere editionem possit is, cuius interest, licet non mandauerit. *Ad l. si quis. §. ex hoc Edicto. ff. de Eden. Cap. CLXX.*

- 1 *Rationis nomine quid venire intelligatur.*
- 2 *Argentarij olim munus.*
- 3 *In his quæ sunt facti, succedit præstatio eius, quod interest.*
- 4 *Mandatum quandoque contrahitur aliena gratia.*
- 5 *Argentario editur ex causa.*
- 6 *Argentarius cur edere debeat.*
- 7 *Argentarius suscipere mandatum cogitur.*

Inualuit, duo hæc coniunctim requiri in petenda editione, mandatum scilicet, & interesse. *d. §. ex hoc edicto. ubi Vlp. Ex hoc Edicto (inquit) in id, quod interfuit, actio competit. Unde apparet, ita demum tenere hoc Edictum, si ad eam pertineat. Pertinere autem videtur ad me ratio, si modo eam tractaueris me mandante. Sed, si procurator meus absente me mandauerit, an mihi edenda sit, quasi ad me pertineat? Et magis est, ut edatur. Notabis verba illa. Pertine-*

Cc 4 re

- re autem videtur ad me ratio, si modo eam tractaueris me mandante; quasi duo necessaria ad rem, de qua agitur, sint, alterum, ut pertineat, alterum, ut mandetur; aut quasi non aliter pertinere dicatur, quam, si mandetur. Evasio duplex apud eos est, qui contrarium sentiunt. 1. Altera, non requiri in ea lege coniunctim mandatum, & interesse, sed exemplificari interesse per mandatum, ut loquuntur, hoc est, scopum esse Iurisconsulti, ut doceat, probato mandato videri probatum interesse, non tamen ut neget, id, quod interest, alijs probationibus constare, quam ex mandato, posse. Altera, Vlpianum non de ratione illa sensisse videri, quæ scribitur mandante aliquo, sed de ratione, hoc est, negotiatione, quæ tractatur, geriturque ex mandato, tunc enim sat esse, ut administrata fuerit ex mandato, licet scripta non proberetur ex mandato. Nec dubium, hanc quoque esse rationis acceptionem, ut negotiationem ipsam denotet, quæ tractatur, seu administratur ab aliquo. *l. Labeo. l. libertate. ff. de statu lib. l. quedam. ff. de Eden.**
- 2 Placet, ut rem melius explicemus. Argentarij olim munus in exercitatione totum erat nummariae rei. Duabus namque ex causis deferabantur ad Argentarios pecuniæ; altera, ut tutiore in loco adseruarentur, quam in priuatis ædibus, nam in æde Castoris recondebantur, altera, ut penes eos staret cum fœnore, nam & sub fœnore recipiebant Argentarij, ut deinceps sub eodem alijs darent. Hæc cum ita sint, non video, quo pacto deponi pecunia penes Argentarium posset, vel sub fœnore dari eidem, nisi simul ei mandaretur de ratione conficienda, seu conscri-

Centuria II. Cap. CLXX. 409

scribenda pro munere, quod ipse a publico gerendum suscepisset. Nam & si demus, peti ab aliquo editionem, qui extrinsecus veniat, & nihil omnino mandasse se proponat, sed sua interesse probet, ut sibi exhibeat Codices Argentarius, attamen deesse mandatum non potest ex natura officij; cui enim a publico permittitur argentariā facere, eidem & tacite mandatur, ut rationes conficiat singulorum, sicuti eo ipso, quo tutelæ onus alicui demā-datur, ei simul mandari intelligitur de conscribendis, e-dendisque rationibus, neque opus est peculiari manda-to pupilli, sed officio inest ipsius tutelæ. *l. 1. §. officio. ff. de tut. & rat. distr.*

Ergo, vel inepte proponitur quæstio hæc, vel plaudit Vlp. *in d. §. ex hoc Edicto.* Ponit I. C. eum qui non edit, cum e-dere deberet, teneri Edicto Prætoris ad interesse, & be-
 3 ne, cum edere sit facti, & in ijs, quæ facti sunt, succedat ex sola Iuris potestate præstatio eius, quod interest. *l. si quis ab alio. §. ult. ff. de re Iudic. l. stipulationes. 72. l. quoties quis alium. ff. de Verb. oblig.* Deinde quærit, quis nam agere ad id possit, quod interfuit. Et respondet, agere cum posse, ad quem pertineat. Ex hoc iterum quærit, ad quem per-tinere dicatur, ut agere ad interesse possit, & an is agere tantum valeat, qui negotium cum Argentario gessit, vel is quoque, cuius mandato administratum negotium est. Et respondet, sufficere mandatum, atque adeo posse eū agere, ut sibi edatur, qui mandavit.

At (inquies) quæ tanta ratio fuerat, ut dubitari de hac re posset? Dicam. Mandatum persæpe contrahitur aliena
 4 tantum gratia. *l. 2. §. aliena. ff. Manda.* ergo non videba-
 tur

tur bene sequi, ut ad me ratio pertineret ob id solū, quod confecta me mandante esset. Et tamen dictum fuit, sufficere solum mandatum, licet aliena tantum gratia intercessisset; & bene. Nam vel ei, qui mandauit alterius gratia, fuerat ab altero mandatum cum facultate substituendi, & procul dubio ad eum pertinet etiam proprio nomine, cum futurum sit, ut ei, cuius negocia inutiliter gesserit, teneatur mandati iudicio. Aut ei, qui mandauit aliena gratia, nihil fuit mandatum ab alio, & tunc quoque ad eum pertinet proprio nomine, quia si quid egerit inutiliter, actione negotiorum gestorū obligatur. *l. ex mandato. ff. Manda.* Et vide Fab. Ergo, si mandatum solum sufficit aliena tantum gratia factum, & sic quodlibet vel minimum interesse in petenda editione, vides, longe, lateque errasse communem scholam, & male acceptum fuisse Vlpianum in d. *vers. pertinere.*

Veritatē explicat quoque id, quod ex eodem Vlp. legitur in
 5 *alleg. l. si quis. §. Prator ait. & §. prohibet. ff. de Eden. h. v.*
Prator ait. Argentario, siue qui iterum edi postulabit, causa cognita edi iubebo. Et statim deinceps. Prohibet Argentario edi illa ratione, quod etiam ipse instructus esse potest, & absurdum est, cum ipse in ea sit causa, ut edere debeat, ipsum petere, ut edatur ei. Hæc lex (inquiunt Nouiores) non potest nisi de ea editione intelligi, quam Argentarius Argentario facit, nam & verba hoc demonstrant, & ratio, cum priuati contrahentes nulli edant communi iure. Atqui inter duos Argentarios mandati causa nulla est.

6 Denique (aiunt) singulari quodam Iure constitutum in Argentario fuit, ut edere rationes debeat. *l. Argentarius. ff.*

Centuria II. Cap. CLXX. 411

ff. de Eden. cum scilicet remedium aliud non suppeteret, quo obtineri id posset. At, si mandatum requireretur, superuacaneum esset ex Edicto Prætoris ius, nam, si edere nollet Argentarius, mandati actio locū haberet; Vide *l. quedam. ff. de Eden.* Aut, si non competeret ex mandato actio, quasi non voluntarium mandatum videretur. *l. 1. ff. Manda. l. si tibi rem. l. si tibi areæ. ff. de præscr. Verb.* alia tamen actio non deficeret. *l. atqui natura. §. si libero. ff. de neg. gest. l. si is qui §. si libero. ff. Commod.* Statues, edendum fore semper, si pure intersit, quicquid creditum frequentius sit. Vide *l. Prætor. §. 1. ff. de Eden. l. 3. §. Ult. ff. ad exhib. l. ult. ff. de bon. auth. Iud. possid. cum not.*

a De comm. Alf. ad l. 1. C. de Eden. n. 62. Bolognet. ibid. n. 37. And. Fach. contr. lib. 11. c. 82.

b Alf. sup. post Purpur.

c In Rational.

d Alf. sup.

Editio an Iudicis officio petatur, vel Iure actionis. *Ad l. 1. C. de Eden. Cap. CLXXI.*

mulas

- 1 *Prætores interdum per se ipsos agere soliti, interdum per for.*
- 2 *Nec iudicabant, sed ius dicebant.*
- 3 *Interesse probatur iuramento in litem.*
- 4 *In officio Iudicis non iuratur in litem.*

NON hic de actione ad exhibendum loquimur, quæ in libro aliquo, seu scriptura ius dominij aliquod præ- tendat. Minus de interdicto, quod de tabulis exhiben- dis est, & ad ultimas voluntates pertinet. Sed nec de ea causa disputamus, cum conuentio aliqua præcessit, de
cu-

cuius natura sit, ut debeat quis rationes conficere, constat enim tunc actionem nasci ex contractu illo, cuius ob causam editio petitur. *l. quedam. in princ. ff. de Eden.* Tunc itaque disputatio hæc incidit, cum ab eo homine editio petitur, qui sola necessitate officij edere rationes cogitur, vel instrumenta, ut Argentarius, &c.

Communis schola pro Iudice iudicat, & Iudicis officio. Nec desunt iura. Vide *l. 1. C. de Eden. l. si quis. §. Prætor ait. d. l. quedam. l. ult. ff. eod. l. penul. §. ult. ff. ad l. Falc. l. si ex legati causa. ff. de Ver. obl. iun. l. cum postulasset. ff. de dam. inf.* Et solent ex his quedam retorqueri pro opposita sententia, quæ sat probabilis mehercule esset, traheretque argumentum valde potens, si supponi id posset de mandato, quod in superiori cap. reiectum fuit.

Mihi utraque sententia placet, puto enim editionem officio Iudicis, seu Magistratus peti debuisse, sique contumax ille esset, a quo peteretur, potuisse tunc agi in factum ad interesse. *d. l. si quis. §. ex hoc edicto. d. l. quedam. ibi non cogitur a Prætoris per metum in factum actionis. d. l. ult. l. Prætor. in princ. & §. sed si servus. ibi, ac perinde dandum in*
 I *eum est Iudicium. ff. de Eden.* Scimus, consuevisse olim Prætores quedam expedire ex officio, quod nobile nostri dicunt (olim officium Iudicantis, non Iudicis) quedam per Iudices, qui actionibus, seu actionum formulis deferuissent (mercennarios hodie appellant, ut alibi doceo,) Cum itaque potuerit editio olim, & officio Iudicantis, & per actionem pedaneo Iudici datam expediri, videamus, quid verius sit. At hercle, si fiebat editio Prætoris decreto, non erat pro hac re actio prodita, quia Præ-

to-

Centuria II. Cap. CLXXI. 413

2 **tores** non iudicabant, sed Iudices dabant cum formulis. Prætoris autem decreto fieri consueuisse, probat *l. ubi exigitur. §. is autem. ff. de Eden.* Is autem, qui in hoc Edictum incidit (ait Vlp.) id præstat, quod interfuit mea rationes edi, cum decernerentur a Præatore, non quod hodie interest. Tempus itaque inspiciendi, quanti interesset, tunc extitit, cū decreta a Præatore editio fuit; at non potuit Præator editionem iubere per actionem, cum non iudicaret, sed ius diceret, ut sup.

Sed & idem Vlp. in *d. §. ex hoc Edicto.* Ex hoc edicto (ait) in id, quod interfuit, actio competit; quasi dicat, ex Edicto Prætoris, non aliam oriri actionem, quam ad interesse. Et plaudit rursus, quod ait. In id, quod interfuit, non autē, quod interest; datur enim actio in id, quod interfuit, cum Præator decreuit, non in id, quod nunc interest, ut *d. §. is autem.*

Nec displicet, quod author quidam ingeniose. Quando (inquit) nobile officium Iudicis competit, seu verius officium Prætoris, Præator uti consuevit verbo, *Iubebo*, quasi effecturus ipse esset, non alij delegaturus. Vide *l. Prætor ait. ff. de dam. inf.* Quando autem actio datur, tunc eo modo Præator edicit. *Iudicium dabo l. 1. ff. de dolo. l. 1. ff. Nau. Caup. & Stab. etc.* Et ecce in nostra hac specie sic Præator habet. *Argentario, ei ve, qui iterum edi postulauerit, causa cognita edi iubebo. d. l. si quis. §. Prætor ait. Iubebo, inquit, quod not.*

3 Nec prætereo, quod alio quodam Iuris principio Collega olim meus. Si editio (inquit) peteretur in factum actione, posset id, quod interest, probari iuramento in litem.

l. 4.

414 Læl. Manc. Genial. &c.

l. 4. § sed & si quis. cum gl. ff fin. regund. l in actionibus cū Bart. & alijs. ff. de in lit. iuran. At non iuratur hic in litē, sed legitimis, ac veris probationibus probari id, quod interest, debet. l. Argentarius. §. cum autem. ff. de Eden. si quidem officium Iudicis inuocatur, in quo non iuratur in lite. l. harum actionum. cum gl. ult. ff. si seru. vendic. Hęc ille ex alijs.

- a De comm. A fan. ad l. i. n. 145. C. de Eden.*
- β Pro qua passim Fab in Rational. ad tit. ff de Eden.*
- γ Dixi Sac. Ia. contr. diss. 3. c. 5. n. 8. & diss. 9. c. 13. n. 6.*
- δ Dixi eod. c. 5.*
- ε Alf. d. l. i. n. 160.*
- ζ Massin d. l. i. n. 113.*
- η ver. condemnabitur.*

De eadem re, & cur mandati, aut locati actione edere non compellatur Argentarius. *Add. l. i. Cap. CLXXII.*

- 1 Lucrum Argentarij vnde.*
- 2 Mandatum debet esse gratuitū.*
- 3 Et voluntarium.*
- 4 Mandatum duplex.*
- 5 An de ratione mandati sit esse voluntarium.*
- 6 Actio prescriptis verbis quando competat.*

Lucrum habet Argentarius quidem, sed a publico. Non ergo ex vi actionis illius, quam cum priuato homine contraxit. A publico (inquam) hoc est, quasi ab officio, quod publice exequitur, non quasi a pacta mercede. Nec mirum itaque, si locati actione non teneatur. Mandatum quoque habet a priuato, vt scribat, nec tamen percuti potest mandati actione, nam nec gratis aliquid, nec voluntarie facit, cum & lucrum capiat ex officio, & ne-

Centuria II. Cap. CLXXII. 415

negare officium non possit, quod a publico suscepit, ut
2 petentibus impartiret. Mandatum enim, & gratuitum esse oportet. *l. 1. l. ita ut. §. simili modo. ff. Manda. l. si tibi rem. in princ. & §. Iulianus. (alibi l. si tibi area) ff. de præscr. verb.* Et voluntarium. *l. atquin natura. §. si libero ff. de negoc. gest.* Nec male ij, qui duplex mandatum faciunt, alterum, quo obligatio inducitur, alterum, quo simplex admonitio. Argentarius (inquiunt) publicum munus exequitur, & a publico; quisquis ergo eum rogauerit, ut scribat, non mandare ei dicitur, sed monitum de eo facere, quod publice exequi iubetur.

3 Rogabis, an de ratione mandati sit, ut voluntarium esse debeat, non coactum. Responderit Paul. *in d. §. si libero.* non esse mandatum, si necessitate impleri debeat. *Si libero homini* (inquit) *qui bona fide mihi seruiebat, mandem, ut aliquid agat, non fore cum eo mandati actionem, Labeo ait, quia non libera voluntate exequitur rem sibi mandatam, sed quasi ex necessitate serui. Erit igitur negotiorum gestorū actio, quia, & gerendi negotij mei habuerit affectionem, & is fuit, quem obligare possem.*

Sed contrarium huic est, quod Pompon. scribit in *l. si is qui. §. si libero. ff. commod.* ubi de eo itidem, qui bona fide seruit, sic habet. *Nam & Celsus filius aiebat, si iussissem eū aliquid facere, vel mandati cum eo, et el præscriptis verbis experiri me posse.*

Habes legum antinomia, quam pluribus soluere Glosator nititur, & atque interim residet cum Paulo. Sed immo (ait Fab. ²) antinomia nulla est, nam Labeo docuit, non competere mandati actionem, quem Paulus secutus est,

est, & bene. Pomponius vero post Celsum non affirmat actionem dari ex mandato, sed dubitat, vtra actio detur, 6 mandati ne, an præscriptis verbis, & quidem summa ratione, cum de hac re quaestio fuisset inter Iurisperitos, & actio præscriptis verbis competere tunc possit, cum de nomine, vel de iure actionis dubitare contingit. Nec sit, qui credat, concurrere vtramque actionem posse. Nam si verum est (quod verissimum) actionem dari præscriptis verbis, quando incertum contractus nomen est, incertumque simul, quæ actio competat. l. 1. 2. & 3. l. quoties. ff. de præscript. Verb. sequitur, subsidiariam esse actionem istam, neque ideo concurrere posse cum mandati actione.

a. d. l. si quis. §. libero.

b. Ibid. in Rational.

c. Alf. d. l. 1. n. 168. C. de Eden.

Quæ sit absoluta in Principe potestas, & an aliqua. *Ad l. Princeps. ff. de ll. Cap. CLXXIII.*

- 1 Duplex potestas in Principe.
- 2 Tyranno voluptas proposita, Regi honestas.
- 3 Absoluta potestas in Principe quæ.
- 4 Princeps sue legi quodammodo obnoxius.
- 5 Omnia esse Principis quosensu dictum.

SVnt, qui plus æquo Principum auribus prurientes duplicem eistribuant potestatem. Vnam, quæ dicitur *ordinaria*, & ista sub lege est, non tamen quoad vinculum, quia Princeps legibus solutus est. l. Princeps. ff. de ll. l. digna vox. C. cod. tit. sed quoad simplicem observantiam, ser-

Centuria II. Cap. CLXXIII. 417

seruat enim legem suam Princeps, licet ea non teneatur.
d. l. digna vox. Alteram, quæ *absoluta* vocatur, totaque
est in derogatione iuris ordinarij, & definiri solet, vt sit
plenitudo potestatis, seu plenitudo arbitrij nulli omnino neces-
sitati supposita, nullisque Iuris, seu publici, seu priuati regulis
coarctata.

Hanc vero distinctionem Ordinariæ, & absolutæ potestatis
in Principe suæ Reip. bene consulturo non tantum non
approbat bonus Couarr.^o sed & falsissimam esse affirmat,
atque adeo absurdam, vt mirari non desinat, viros vtriuf-
que Iuris peritissimos eam credere potuisse.

Iungitur ratio; Nam, quod agit Princeps ex libera illa, &
absoluta potestate, aut omni iure, etiam diuino, & natu-
rali facere permittitur, & tunc, si vel cunctis derogat legi-
bus, quæ ab eius authoritate dependent, id vtique ad or-
dinariam pertinet potestatem, nam, vt proprijs legibus so-
lutus sit, ordinarij Iuris est. *d. l. Princeps.* Aut non permit-
titur Iure aliquo, & tunc effrenis hæc in Principe potestas,
seu libido ad Tyrannidem vergit, nec sine iniuria esse.

2 potest; est enim Tyranno voluptas proposita, Regi hone-
stas, vt aiebat Philos.^o Quapropter absolutam hanc in
Principe licentiam non tantum ex legibus, legumq; Cõ-
mentatoribus, verum etiam ex sacris, prophanisque lite-
ris, ex Philosophis, Theologis, Poetis, & ex omni scripto-
rum genere apte refutat Arr. Pinel. aureumque illud est,
quod Augustinus^o ait, *remota iustitia nihil aliud Regna es-*
se, quam magna latrocinia.

3 Ego absolutam Principis potestatem (si quæ est) mihi eã
facio, vt sit quasi a Principe legis soluto. Princeps legibus

D d

so-

solutus est (ait Vlp. in d. l. *Princeps*) debet tamen legibus se alligatum profiteri, cū & legibus viuat. d. l. *digna vox*.
 4 l. 3. C. de *Testam.* §. *ult. Instit. quib. mod. test. infir.* Debet, inquam, quia decet, quia honestum est, sic suadente naturali ratione, nam, quia caput est Reip non debet a proprijs membris velle separari. Hinc protrita illa. *Patere legem, quam ipse tuleris. c. cum omnes. de Constit. & rursus. Pareto legi quisquis legem sanxeris; nā, quod ait Claudian,*
 ----- *componitur Orbis.*

Regis ad exemplum. -----

Igitur distinguere mihi scribentes debent Imperij legem a voce Principis. Imperij lex solutum Principem facit. d. l. *Princeps*. sed vox Principis alligatum profert. d. l. *digna vox.* Ergo, quod facit Princeps propria solutus lege, ad absolutam pertinet Principis potestatem; quod vero facit quasi executor propriæ legis, ad ordinariam spectat, vt hoc exemplo. Rem, quæ mea est, Princeps sibi aufert, deque ea deliberat, quasi dominus ipse esset; non hercle potest; nam communis illa vox, *omnia esse Principis*, sic ex Seneca intelligitur, vt omnia Rex imperio possideat, singuli dominio; aufert tamen, sed cum aliqua causa cōmunis boni, & non quasi Dominus ipse sit; potest utique, & quidem ex absoluta potestate, quæ alioqui illicita esset, & cum vitio Tyrannidis.

Sed obijciat Couarr. Princeps sic agendo ex causa contra legem derogat dispositioni legis, at derogandi potestas est in Principe Ordinarij Iuris, non absoluti.

Resp. (& nota) derogare legi posse Principem Ordinario Iure, nam, cum derogat, iam lege illa non viuit, quæ ab-

ro-

Centuria II. Cap. CLXXIII. 419

rogata est. Sed salua lege, qua viuit, contra legem agere, etiam ex causa iusta, absolutum quid est, nam se ipsum dispensat ex plenitudine suæ potestatis.

Sic absoluta Principis autoritas legis quidem deferit viâ, sed non rationis.

a lib. 3. Variar. c. 6. n. 8.

b Polir. 5. 10.

7 par. 1. Rub. C. de rescind. Vendit. 2. n. 25.

d de Cinit. Dei lib. 4. c. 4.

e Dixi ad c. 1. de Constit.

f Dixi d. c. 1.

Ecclesiam condere leges posse, & quidem veras. *Ad cap. 1. de Constit. Cap. CLXXIV.*

- 1 *Deuteronomium interpretatur lex secunda. 6.*
- 2 *Christus ab Ecclesia abstulit iugum legis veteris. 5. (tur.*
- 3 *Præcepto legis addi quid, aut detrahi quodupliciter intelliga-*
- 4 *Leges vniuersali Ecclesiæ indictæ quæ.*
- 7 *Præcepta Pontificis Iudeorum an veræ leges.*
- 8 *Lex an ex eo dicta, quod liget.*

DElirant Hæretici, cum & docent, & scribunt, posse Episcopos omnes, adeoque & Romanum Pontificem certos in Ecclesia Ordines constituere, quibus disciplina conseruetur Christiano homini apprime utilis, veluti, quibus diebus eundum ad Templum sit, quo modo, aut per quos psalmi concinendi, vel scripturæ legendæ in ea, sic tamen, vt ex constitutiones intus non obligent, præterquam ratione scandali, possintque a fidelibus non seruari, si de hac re scandalum pusillus non patiatur. Quapropter, neque Episcopo, neque Pontifici ius esse veras cedere leges, quæ animas Christianorum valeant alligare. Et sunt pleraque argumenta penes Bellarm. & alios, quibus

Dd 2 id

id probare se posse sperauerint Dæmones illi.

Sed præcipuum a Deuteronomio est *cap. 4. & 12. iuncto c. per venerabilem. ver. rationibus. Qui fil. sint legit.* si sic

1 arguamus. Deuteronomium interpretatur lex secunda, scilicet, ut, quod illic decernitur, in nouo testamento debeat obseruari *d. vers. rationibus*. Atqui in eo sic legimus *d. c. 4. Non addetis ad verbum, quod ego loquor vobis, neque minuetis ex eo.* Et in *c. 12. Quod præcipio tibi, hoc tantum facito Domino, non addas quicquam, neque minuas.* Videant Ecclesiæ proceres, an quid addere ad Euangelium debeant, quod tanto perfectius veteri testamento est?

2 Addunt, abstrulisse Christum ab Ecclesia iugum veteris legis, & onus promississe nouæ legis suaue *Math. 11.* Ergo Ecclesiasticarum quoque legum pondus adleuasit, nam Ecclesiasticas leges decuplo plures esse, quam illæ essent Iudæorum, si quis conferat volumina illa grandia Pontificij Iuris, conciliorum tomos, bullasque prope innumeras cum Pentateucho Moyse.

Sed hæc, quæ præcipua apud eos sunt, neminem, qui sanæ mentis sit, valde commorint; & cum per plures habeat solutiones, Deuteronomij locus penes Bellarm. ea tamē

3 obtinuit, bifariam intelligi posse, ut aliquid præcepto addatur, minuatur ve ex eo. Vno modo, ut præceptum præcepto adijciatur, veluti, si decem præceptis addantur duo, fiantque duodecim. Alio, ut non quidem præcepta multiplicentur, sed, ut plus aliquid, vel minus fiat, quam præcepto contineatur, veluti, si iubente Deo, ut in paschate singuli agni per familias singulas edantur, velit vna familia aut duos, aut dimidium agni manducare.

Scri-

Centuria II. Cap. CLXXIV. 421

Scriptura itaque Deuter. (ait Bellarm.) non prioris generis additamenta prohibet, sed posterioris, non enim Principes adloquitur, quorum est leges condere, sed populum, cuius est obedire, quapropter neque aliud præcipere eo loci potest, quam, quod subditis conueniens est, scilicet, ut ad amicum pareant, & præcepta legum impleant, nullo addito, aut detracto.

Iungit, non prohiberi ea lege additamenta illa, quibus diuina præcepta plus perficiantur, quam inficiantur, corrumpantur ve, ut hoc exemplo. Ait lex. *Non furaberis* utique, qui non tantum non aufert, quæ alterius sunt, sed & illa largitur, quæ sua sunt, is non destruere præceptum dicitur, sed melius seruare. At, cum lex dicit. *Solum sacrifices oues, & boues, & aues mundas*, si quis etiam canes, fues, & homines sacrificio offerre voluerit, is addendo corrumpet, quo exemplo ipsa met utitur Deuter. lex. d. c. 12.

- 4 Alterius oppositi duplex euasio. Vna negat, plures esse Ecclesiæ leges, quam olim Iudeorum, nam, quæ vniuersali Ecclesiæ indictæ fuere, quatuor duntaxat sunt, vel ad summum quinque: ut annuæ confessionis, annuæ communionis, de ieiunijs, de festis diebus, & de soluendis decimis. Reliquæ, vel ad status quosdam particulares diriguntur, quos Christiani homines sponte suscipiunt sua, vel ad Iudiciorum ordines. Vide Bellar. Suar. &c. Alia docet, voluisse Christum a cæremonialibus, ac iudicialibus Moyse præceptis liberos non esse, quia cæremonix illæ figuræ erant noui testamenti, decebatque, ut re ipsa præsentente cessarent. Iudicialia vero præcepta proprium statum, ac regimen intuebantur Hebraici populi, quo

Dd 3 mu.

mutato, præcepta quoque, ac leges mutari debuerunt.

Cæterum, & in veteri testamento plura diuinis legibus addita fuisse a Regibus, & in Nouo ab Apostolis, probât illi ipsi Authores supra omnem hæreticorum perfidiam. Ego, his post habitis, vt magis quid effici potuerit, quam quid factum fuerit elucescat, vtriusque testamenti paginâ sic coniungo.

- 6 Deuteronomium interpretatur secunda lex, vt ante. Illic vero sic scriptum legimus c. 17. *Qui superbierit nolens obedire Sacerdotis imperio, qui eo tempore ministrat Domino Deo tuo, ex decreto Iudicis morietur homo ille, & auferes malum de Israel.* Ergo, & qui nunc Romano Pontifici non obedierit, morte morietur.

- Garriant illi modo, & dicant, puniri hic eos, qui per superbiam, hoc est, per contemptum, & scandalum parere detrectent imperio Sacerdotis, nam sic denuo argumentabor. Præcepta Pontificis Iudæorum ex imperio, & iurisdictione erant, vt ibi. *Sacerdotis imperio.* igitur & animas alligebant Iudaicæ gentis, cum mortem inferrent non seruantibus; nec admonitiones erant, aut cohortationes, sed veræ leges, ergo magis præcepta Romani Pontificis, qui in nouo testamento maioris est authoritatis, & dignitatis.

- 7 Iungere nunc possis, quod legitur *Math. 26. Quodcumq; ligaueris super terram, erit ligatum & in Cælis.* Nam, si querimus, quid sit ligare, in hoc vtique verissimæ legis rationem introspicimus; sunt enim qui putent, legem *aligando* dictam; & licet grammaticalis ratio non valde faciat, vt alibi dico, qui tamen ita docent, illud simul statuunt,

Centuria II. Cap. CLXXIV. 423

tuunt, & vere, legis substantiam totam in ligando esse. Ipsa, ni fallor, Euangelica lex bene nobis explicauerit, ligare nihil aliud esse, quam leges condere, nam eiusdem *Math. 27. Alligant* (ait Christus) *onera graua, & importabilia in humeros hominum, digito autem suo nolunt ea mouere*. Hunc vero locum de legū præceptis esse, quæ onerarent, cogerentque, dubitare nemo potuit.

Redeo ad *d. c. i.* & quidem vexillum satis explicare videor Ecclesiæ militantis. Hæc principatum cum erexisset a petra, scalptore Christo, cælicis illis notis, quas non tempus edax, non inferni virus, aut vires vlllo vnquam tempore delere possent, incisa. *Pasce oues meas*. mox tanquam ab Oraculo Concilij Meldensis trino illi, ac perfecto verborum numero mysticum quinquenarium adiecit in *cod. c. 1. Canonum statuta custodiantur ab omnibus*. O quam iuste se effert, quam sancte superbit, quam gloriose triumphat.

^a De Rom. Pont. lib. 4. c. 19. usque ad 22.

^b Suar de ll. lib. 4. c. 1. Salas. ibid. disput. 8. sect. 1.

^c In prælect. ad Rub. de constit. part. 4.

An ferendæ legis potestas sit præcipue in Concilio generali, vel in Romano Pontifice. *Ad c. significasti. de Elect.*

Cap. CLXXV.

- 1 Romanus Pontifex quibus ex causis iudicari possit, et puniri. 4.
- 2 Et an possit in hæresim labi.
- 3 Pontifex schismaticus est dubius Papa.
- 5 Potentia agendi principalius in toto est, quam in partibus.

Veritatem, quam pro Pontifice esse credimus, & hæretici nobis, & Catholici controuertunt, ^a sibi que in ea

D d 4 primum

primum aduersantur Glosatores Iuris; ⁶ Est autem præcipua eorum definitio, qui Concilij generalis causam tuentur, potestatem ligandi, soluendique præcipue Ecclesiæ tributam a Christo esse. Verum quia non semper congregari illa potest, supremamque hanc exequi potestatem, proinde institutum fuisse a Christo Romanum Pontificem, qui eam Ecclesiæ nomine exerceret. Hinc, si obierit Papa, si depositus sit, si Concilio adesse noluerit, non propterea Concilium esse corpus quasi mutilum, sed perfectum, quod & ferre leges posset, & omnia peragere, quæ Pontificiæ sunt potestatis. Quin & iudicari Papam, & puniri ab eo posse, si opus sit. Denique Papam esse in Ecclesia id, quod est in Veneta Repub. Dux.

Sententiam, quam veriore dico, & quæ Pontificem Concilio præponit Ecclesiæ generali, fere communem esse, & fere etiam de fide, docet Bellar. Porro, si Pontificijs legibus agenda res est, nihil proficimus, nam, si hæretici sunt, male negligent, si Catholici, male distinguunt. Vide tamen *d. c. significasti de elect. cum alijs pluribus.* At Conciliorum decretis credere par est; Volo equidem, sed hæc pro Romano Pontifice pene omnia sunt, & præcipue Lateranense vltimum *sub Leone 10. sess. 11.* quæ enim de Constantiensi, & Basileensi Concilijs opponuntur, sic apte refutat Bellarmin. *sup.* ut mirum sit, potuisse eos, qui ex aduerso sunt, ipsorum testimonijs uti. Quod autem legitur *1. Corint. 5. Congregatis vobis, & meo spiritu.* Et quod *Act. 15. Placuit nobis collectis in unum mittere ad vos, &c. Visum est Spiritui Sancto, & nobis. &c.* nullam necessitatem inferunt agendi, cum, vel ex more sic fieret, qui tunc

Centuria II. Cap. CLXXV. 425

vigebat, vel ex contingentia facti. Vide Salas. §.

- 1 Dicent, posse Romanum Pontificem iudicari, ac deponi, si deuius a fide est. *c. si Papa. dist. 40.* Si incorrigibilis, " si schismaticus, vt vere loquitur Concilium Constant. *sess. 4.* At hæc singularia sunt, si vera sunt. Pone, ex his Pontificem iudicari posse, magis argues, ex reliquis non posse. *l. quod vero contra. l. ius singulare. ff. de ll.* Dixi, si vera sunt,
- 2 nam satis dubium, possit ne Romanus Pontifex in hæresim labi, ne tantum vt Pontifex, sed vt priuata persona. Si possit, plerique autumant, iam non esse Pontificem, sed desinere, & veluti priuatum quendam iudicari. Dubium quoque, an incorrigibilis Pontifex Ecclesiæ iudicio subijci queat. Quod si schismaticus sit, hunc quasi Pontificem iudicari, nec volumus quidem, cum sit dubius Papa, adeoque non Papa, vt ait Bellar.
- 3
- 4 Æstimare etiam possis, in casibus, quibus iudicari potest Romanus Pontifex, & puniri, nihil a Concilio generali fieri quasi ex Imperio, vel ex Iurisdictione in Pontificem, sed quasi ex naturali quadam defensione. Nam, si supremum caput, aut langueat, aut recisum sit, iam mysticum Ecclesiæ corpus regere se ipsum debere per particulares Ecclesiæ Proceres, seu Principes in vnum coactos, & pro vniuersalis Ecclesiæ defensione ea, quæ oportuerit, constituere ad tempus duratura; nunquam tamen legibus in perpetuum valituris Ecclesiam, eoque minus cum Ecclesia futurum Pontificem obligare posse. Sic valet, quod obijciunt, Papam Ecclesiæ membrum, & quasi partem in toto esse, adeoque amputandam, si totum inficere corpus possit. Nam fieri id posse non dubitamus, sed

sed quasi ex defensione illa naturali, qua se totum colligit contra partem, ne inficiatur ab ea.

At etiam (inquit Bellar.) vel obiectio de Ecclesia loquitur cum Papa, vel de ea sine Papa. Si sine Papa, iam Ecclesia non est totum, sed pars, & quidem maior suo capite magnitudine molis, sed minor amplitudine virtutis, seu authoritatis. Si cum Papa, tunc maior est authoritas Ecclesiæ extensivæ, sed intensivæ æqualis, sicut ens, ut Deum comprehendit simul, & creaturas, non est maius bonum, quam sit solus Deus intensivæ, sed extensivæ maius est, quia sunt plura bona.

- 5 Nec valet, quod denuo inculcant, potentiam agendi semper principalius esse in toto, quam in partibus, quæ sunt instrumenta totius, sicut principalius dicitur homo videre, quam oculus.

Nam resp. verum esse in corporibus Physicis, in quibus virtus procedit ab essentia ad potentias, cum tamen in mystico Ecclesiæ corpore proveniat ab extrinseco, hoc est, a Deo. Vel dixeris, principale agens in quolibet corpore, quod membra sustentet, & moueat, esse suppositum, hoc autem in Ecclesiæ corpore ipsum esse Christum. Vnum valde resistit, quod habemus *Math. 18. Si peccaverit in te frater tuus, &c. dic Ecclesiæ.* Nam & Papa frater est, & Christianus, qui dicere Ecclesiæ peccantem debeat, hoc est, Prælatorum cætui.

Et quia responderi poterat, Ecclesiæ nomine intelligi Episcopum. c. *novit. de Iudic.* aut fidelium cætum cum suo capite ex Cypr. & statim occurrunt, verba hæc Petro dicta esse, quasi qui Tribunal quoddam maius agnoscere debeat;

Centuria II. Cap. CLXXV. 427

beat, numquid enim sibi ipsi dicere Petrus debeat?

Aiunt, ipsum quoque Petrum, postquam priuatim corripuerit, testesque adhibuerit, Ecclesiæ, hoc est, sibi ipsi dicere debere. Rectius dixeris, verba Petro dicta esse, non ut Pontifici, cum adhuc Pontifex non esset, sed ut cuiusque; nam ut Pontifex non frater est, sed pater, & Iudex, qui compescere filios debeat, non accusare.

^a Vide Abb. ad c. significasti. n. 3. de Elect. ubi Dec. n. 7. & alij.

^b ad c. Anastasius. ver. Consilio dist. 19. & c. ubi periculum. ver. Concilio. de Elect. in 6.

^c De Concil. lib. 2. c. 14. vers. ult. & c. 17. in princ.

^d Vide eund. Bellar. d. c. 17.

^e Sup. c. 19.

^f de ll. disp. 8. sect. 3. n. 24. & c.

^g Gl. d. c. si Papa. ver. a fide.

^h Vide Bellar. de Rom. Pont. lib. 4. c. 6. Barbo. In. Eccl. lib. 1. c. 2.

ⁱ Vide Suar. tract. de fid. disp. 10. sect. 6. n. 6. Azor. Instit. par. 2. lib. 4. c. 7.

^k Gl. d. c. si Papa Dec. d. c. significasti. n. 9.

^l Sup. c. 19. de Concil.

^m Vide Suar. de ll. lib. 4. c. 6. n. 2.

ⁿ d. cap. 19.

^o Epist. 9 lib. 4.

An Romanus Pontifex submittere se ipsum alterius imperio, vel iurisdictioni possit. *Ad cap. nos, si incompetenter.*

2. q. 7. Cap. CLXXVI.

1 Unusquisque potest alterius potestati se submittere.

2 Potestas Papa a iure diuino.

3 Eiusque iudicium reseruaturo Deo.

4 In Iudicio perfecto potestas gemina.

5 Romanus Pontifex sibi arbitrum statuere potest.

Affirmant Glosatores referente Decio; ^a nec desunt, qui pro his sententiam dicant, & quia generale est cui-

1 cuique, vt subijcere se sua voluntate possit, etiam Minori.
l. est receptum. ff. de Iurisd. om. Iud. & quia Leo Pontifex se
Ludouico Imperatori submisit in d. c. nos, si incompetenter.
h. v. Nos, si incompetenter aliquid egimus, & in subditis iuste
legis tramitem non conseruauimus, vestro, ac missorum ve-
strorum cuncta volumus emendare Iudicio.

Et, quia statim occurri poterat, valere hæc in Iudicio quo-
 dam discretiuo, propterea rursus obijciunt, quod sequi-
 tur in tex. *Inde magnitudinis vestrae magnopere clementiam*
imploramus, vt tales ad hæc, quæ diximus, perquirenda
missos in his partibus dirigatis, qui Deum per omnia timeant,
& cuncta (quemadmodum si vestra præsens fuisset imperia-
lis gloria) diligenter exquirant; & non tantum hæc sola, quæ
superius diximus, querimus, vt examussum exagitent, sed, si-
ue minora, siue etiam maiora illis sint de nobis indicata nego-
cia, ita eorum cuncta legitimo terminentur examine, quate-
nus in posterum nihil sit, quod eis indiscussum, vel indiffinitum
remaneat. Atqui verba hæc. legitimo terminentur exami-
ne; Eaque rursus. Indiscussum, & indiffinitum remaneat.
 satis ostendunt, verissimi Iudicij causam agi.

Sed hæc obstare minime potuerunt, ne in contrariam sen-
 tentiam iretur frequentibus votis, cum potestas, & præ-
 2 rogatiua Papæ sit a Iure diuino. *c. ita dominus. dist. 19. &*
 3 *de eo iudicium reseruetur Deo. c. aliorum. 9. q. 3. nec pos-*
 sit Papa, vel in diuino Iure dispensare, vel Iudicium suo
 superiori, hoc est, Deo reseruatam alicui demandare.
arg. c. si diligenti. c. significasti. de fo. compet.

4 Notat Bellarm. in Iudicio perfecto duplicem potesta-
 tem reperi, Primam, quæ discutiendi est, discernendi-
 que

Centuria II. Cap. CLXXVI. 429

que, ac iudicandi, quid agendum videatur; Alteram, quæ est cogendi eū, qui causa ceciderit, ut sententiæ pareat aduersus se latæ. Vtramque vero Iudici proprie dicto traditam videri, qualis est Princeps, aut Prætor a Principe constitutus. Sed primam non tam Iudicium esse, quam Arbitrorum, quorum sententijs & si tenentur stare homines, id tamen non vi sententiæ faciunt, cum Arbitri cogere nequaquam possint, sed iure naturæ, quo promissa seruare debent,

5 Iam itaque Romanus Pont. non poterit Iudicem proprie dictum supra se constituere, sed veluti Arbitrum, cuius sententiæ si non obtemperarit, faciet, quod non debet, nō autem, quod non potest.

His oppositio tollitur ex *d. c. nos, si incompetenter. cum se*, subiecerit procul dubio Pontifex Imperatori, missis ve ab eo, ut terminarent, discuterent, definirentque quasi Arbitri, non quasi veri Iudices, qui cogere possent.

Ceterum regula *d. l. est receptum. pontificiæ dignitatis culmen non pertingit.*

a. Ad c. Ecclesia. S. M. n. 17. de Constit.

g. Dec. ibid.

3. De Concil. lib. 2. cap. 18.

An possit Romanus Pontifex sibi successorem eligere.

Ad c. Apostolica. 8. q. 1. Cap. CLXXVII.

(dicat.

- 1 Beneficia, et officia Ecclesiastica hæreditario Iure nemo ven-
- 2 Petrus sibi successorem elegit.
- 3 Electio Pontificis totius Ecclesiæ est.
- 4 Princeps ius alteri quæsitum auferre quando possit.

1 Et

- 5 *Et quando ex potestate absoluta agere.*
- 6 *Iniusta lex non est lex.*
- 7 *Dispositio quaelibet cēsetur facta eotēpore, in quod confertur.*
- 8 *Pontifex an cui libeat resignare Papatum queat.*
- 9 *Moriendi verbum vitæ ne, an morti tribuendum.*

A Postolica autoritate prohibuit Innoc. 2. in Romano Concilio, ne quis Ecclesias, & præbendas, præposituras, Capellanas, aut aliqua Ecclesiastica officia hæreditario iure vendicare, aut expostulare præsumeret. *d. cap. Apostolica.* Ne autem obijci statim posset, sibi Petrum ipsum elegisse Clementem. *cap. si Petrus. cum seq. ead. 8. q. 1.* propterea ibidem Gratian. §. *his omnibus.* Illud (inquit) B. Petri Apostoli ab illis valet in argumentum assumi, qui tales sibi substituunt, qualem sibi successorem B. Petrus quaesivit. Et licet sat certis testimonijs suffulctum videri possit factum illud Petri. *d. c. Petrus &c.* sunt tamen qui negent, velintque, & Linum, & Cletum ante Clementem rexisse Ecclesiam uti veros Pontifices; & sunt qui diuina inspiratione suffectum Clementem dicant, vel tota assentiente Ecclesia, hoc est, Clero, & populo, cuius erat tunc eligere Pontificem. *c. quanto. & seq. dist. 63. a.*

Quomodocumque habuerit se res, nemo post Petrum sibi deinceps successorem eligere ausus est, ut bene dixerit Anaclet. in *c. ult. dist. 79.* Electionē vero summorum Sacerdotum sibi dominus reseruauit, licet electionem eorum bonis Sacerdotibus, & spiritualibus populis concesserit.

3 Ab his ego verbis sic statuerim. Electio Pontificis totius Ecclesiæ ius est, quæ per Eminentissimos Purpuratos hodie

Centuria II. Cap. CLXXVI. 431

die representatur; & hoc quidem ius Pontificum largitionibus, constitutionibus prope innumeris, innumerabiliumque annorum serie iisdem collatum vti cardinibus vniuersæ Ecclesiæ est. Sic etiam fieri omnino decuit, vt, qui toti Ecclesiæ præesse deberet, consensu etiam totius quasi optimus, & Christianæ Reip saluberrimus eligeretur. Denique quæsitum Ecclesiæ hoc ius est, vt sibi ipsa eligere Prælatum debeat. Volo, Romanum Pontificem decernere olim potuisse, per quos electio fieri deberet, & qui totius Ecclesiæ in hac re pondus, ac vices sustinerent;

4 sed dubito, an Ecclesiæ ius inuertere, sibi que successore destinare possit. Nam, cum non liceat Principi quæsitum alteri ius auferre, præterquam ex iure quodam absolutæ potestatis, in id quæstio regredietur, quod alibi disputatum,

5 an, & quando exerceri a Principe, & Pontifice possit absoluta hæc potestas, an (inquam) si non sit magna causa communis boni, ne plus Tyranni sapiat voluptatē, quam propositam Regi optimo honestatem. Concedo libens, Pontificem ex causa aliqua inurgentis necessitatis sibi successorem posse decernere; quin & sibi eum decreuisse aliquando, aut alijs decernendi potestatem (forte nunquam sine Clero, & populo) contulisse. *cap. Hadrianus. cum seq. dist. 63.* sed videamus, an rationem habere possit, si sibi Pontifex successorem suo Marte fecerit, quæsitumque Ecclesiæ, & Cardinalibus ius, vt sibi ipsi satisficiat, reuocauerit; nam si rationem non habet, nec factū

6 mehercule valere potest, nec lex, si quidem iniusta lex nec lex quidem est. *c. erit. 4. dist.* ergo institutus a Pontifice Pontifex ab Ecclesia destituetur, & bene.

Ad-

Adde rem Christiano populo inutilem, aut maxime perniciosam; nam cum sentiret Pontifex, sibi obitum instare, posset, seu ad illustrandum genus suum, seu ad familiaris commodam augendam, Nepoti, seu alteri cuilibet tradere, aut verius prodere Pontificatum, ut Comitulus loquitur; quin & malis artibus, & Simoniaci crimini latissimus aperiretur campus, neque interdum tam optimus, quam pessimus in Apostolica sede locaretur.

Hæc magis vera, si electio Papæ donum est Dei. *d. c. ult.* quo pacto enim donum Ecclesiæ factum imminueret Pontifex, ut se ipsum locupletaret?

Atqui Panorm. post Gl. lo. And. Archid. & communiter reliquos ea ratione vitur, quia effectus Electionis referretur ad tempus, quo non est futurus Papa. *l. eum qui. ff. de Iurisd. om. Iud. & dispositio quælibet censetur facta eo tempore, in quod confertur. l. quod sponsæ. C. de donat.*

8 ante nupt. *l. Stichus. 39. ff. de manum. testam. l. Titio. ff. de Vsufr.* Sed vereor maximè, ne, si vera hæc ratio est, dicere compellamur, posse Romanum Pontificem, dum vivit, personam eligere, cui Pontificatum resignet, quod negamus.

9 Huc etiam quæstiuncula illa pertinet, quam apud Taurum Philosophum in Conuiuijs agitaram scribit Gell.

Quæsitum est (inquit) quando moriens moreretur, an cum iam in morte esset, an tum etiam, cum in vita foret; & inf. At alij moriendi verbum, atque momentum manente adhuc vita dici, & fieri putauerunt, alij nihil in eo tempore vitæ relinquunt, totumque illud, quod mori dicitur, morti vindicarunt. Et inf. Sed Plato noster, neque vitæ id tempus, neque morti

Centuria II. Cap. CLXXVII. 433

morti dedit. Et recte quidem Plato, quia is, qui moritur, nondum mortuus dici potest, & si nec plane vivere. Porro ex legibus moriendi momentum tribui vitæ, alibi probavi; vide §. *post mortem.* §. *ita autem.* *Instit. de Inutil. stipul. l. heres meus.* ff. de *Condit. & dem. l. extraneum. 9. C. de hered. instit. l. qui duos.* ff. de *manum. restam. cum pluribus.* apud Cuiac.ⁿ

Hæc satis tibi alij plura suppeditabunt. ♪

^a Vide Barbo. Juris. Eccl. lib. 1. c. 1. de Summo Pont.

^b Sup. c. 173.

^c resp. Moral. lib. 1. q. 98

^d c. licet de vitanda n. 2. de Elect.

^e Not. Atic. lib. 6 c. 13.

^f Sac. In. contr. differt. 6. c. 4. n. 15.

^g Lib. 1. Obser. c. 14.

^h Turrecr. lib. 2. c. 51. de Eccl. Comitul. & Barbo. sup. cum relatis.

An Vicarius generalis dispensare in lege possit Episcopi sui.

Ad l. illud. ff. de *Minor. & cap. ult. de off. Vic. in. 6.*

Cap. CLXXVIII.

- 1 Restitutio in integrū generali mandato non continetur, et cur.
- 2 Vicarius Episcopi restituere in integrum potest.
- 3 Quæ non veniant ad mandatum generale, vel contra.
- 4 Dispensatio, quæ ex causa petitur, an negari possit.
- 5 Dispensandi facultas est Iurisdictionis.

Affirmant aliqui, sed negant multo plures, quia (inquiunt) restitutio in integrum ad generale mandatū non venit, nisi nominatim fuerit in eo expressa. *d. l. illud.*

¶ Ergo, &c.

Sed statim offendunt hi, nam lex illa valet in Procuratore Minoris, qui in integrum restitutionem petere non

Et po-

434 **Lel. Manc. Genial. &c.**

- potest, nisi ei Dominus, ut peteret, explicite mandaue-
rit, & quidem ratione singulari, quia non potest domini
1 constituentis factum impugnare, præterquam iubete eo.
arg. l. si hominem. ff. Manda. Et ecce statim argumentum
retorquetur ex contraria communi, qua Vicarius Episco-
pi generalis restituere in integrum potest.
5 Urget magis, quod obijciunt ex *d. c. ult.* ad mandatum
generale venire ea quidem, quæ sunt Iuris, sed non ea, quæ
donationem sapiunt, miserationem, aut gratiam, qualis
est dispensatio legis. *c. licet Canon. in fi. de Elect. in 6. c. po-*
stulasti. c. penul. de Cler. exc. ministr. c. didici. 1. q. 7. Sed ecce
4 rursus cōtradictio ex alia cōi; aiunt enim, si sit causa iusta
petendæ dispensationis, non posse eam negari a Prælato,
alioqui, & peccare negantē, & appellari ab eo posse. Tūc
ego. Quod debetur quasi ex præcepto, & rigore Iusti-
tiæ, id ad generale mandatū venit quasi ius commune, non
quasi gratia. *d. c. ult.* At dispensatio debetur rigore Iusti-
tiæ, ergo, &c. Nec dubitari potest de assumpto, nisi & illa
communis negetur, & alia simul, quæ dispensationem
omnem reiicit absolute, si iusta aliqua causa non fuerit,
ob quam indulgeretur.
5 Denique fatentur omnes, dispensandi facultatem esse Iu-
risdictionis, neque eo interim se expediunt, quod vulga-
tum est omnibus, ea, quæ Iurisdictionis sunt, posse Vicariū
exercere absque speciali mandato. *d. c. ult.*

Illud saltem in confesso est, quibus casibus dispensandum
omnino ex rigore Iustitiæ sit, iisdem posse Episcopi Vica-
riū (quantūvis speciale mandatū nō habeat) dispensare.

^a Vide relatos per Fely. in cap. at si Clerici. §. de adulterijs. n. 21. de Iudic. Sbroz. de
off. Vicar. lib. 2. q. 35. Sansb. de Matrim. lib. 2. disp. 40. n. 12. Gutier. canon.
quæst

Centuria II. Cap. CLXXIX. 435

- quest. lib. 1. c. 19. n. 15. Garz. de benefic. par. 5. cap. 8. n. 46. & 47.
 B gl. ult. in l. 1. C. etiam per procur.
 2 Odd. de restit. par. 1. q. 31. art. 12. n. 49.
 3 De comm. Sbroz. sup. lib. 3. q. 3. (n. 2.)
 4 De com. Alex. de Nauo. in d. §. de adulterijs. n. 29. referē. Sāch. sup. lib. 3. d. sp. 10.
 5 Fely. sup. n. 15. Relati per Sanch. ubi prox. n. 12.
 6 De comm. Theol. & Iurist. Sāch. sup. lib. 8. disp. 18. n. 3. Suar. de R. lib. 6. c. 18. n. 4.
 7 Dec. d. §. de adulterijs. n. 21. Suar. sup. c. 10. n. 2.
 8 Sanch. d. disp. 10. n. 2. Suar. d. c. 18. n. 21. & seq.

De sententia Innoc. 3. in cap. 3. de Excep.

Cap. CLXXIX.

Romanus Pont. Iacobo Clerico in Ecclesia Nouariēsi
 præbendam contulerat, & iam iam in corporalem
 eius præbendæ possessionem missus fuerat; cumque Ec-
 clesiæ Nouar. Canonici possidentem exturbarent, nec li-
 bere perfrui sinerent, conuentique retinendæ possessio-
 nis interdicto actori opponerent exceptionem (*si non aliā
 præbendam in alia Ecclesia habet*) freti Concilio Lateran.
 quo binas præbendas habere non licet sine venia Pontifi-
 cis. c. de multa. de præben. quia iisdem Canonici, qui id ob-
 iiciebant, in eodem vitio versabantur, & plures scilicet,
 præbendas in diuersis Ecclesijs possidebāt, merito in hac
 constitutione dicuntur non esse audiendi, si, quod in alijs
 reprehendunt vitium, in hoc ipsi deprehendātur. Ita fere
 Cuiac. addens, non esse ferendum Clodium, si accuset
 mæchos, non Verrem, si fures, non Gracchum, si seditio-
 sum Ciuem, non Milonem, si homicidas, non Augustū,
 vel Domitianum, si adulteros, &c. Sed & hæc præceptio
 Christi fuit, cum accusantibus adulteram scribens respō-
 dit. *Quicumque vestram sine peccato est, primus lapidem in
 eam mittat.* Et quando hypochritæ. *Primum eyce trabem*

Ee 2 de

436 **Lel. Manc. Genial. &c.**

de oculo tuo, & postea educes festucam de oculo fratris tui.
 Hæc Gratian. 3. q. 6. in princ. Et vide *ibid. cap. 1. & 3. cap.*
ult. dist. 25. cap. iudicet. 3. q. 7. cap. nemo. dist. 81. c. causam.
18. de Iudic. cap. personas. de testib. l. si vxor. §. Index. ff. de
Adult. &c.

Sed obstat. Nam, si Canonici illi audiri non debuerunt, qua-
 si & ipsi plurales esset, Ecclesiæ saltem nomine audiendi
 fuere, quæ incommodum ex ea Clerici pluralitate patie-
 batur. *arg. cap. si quis presbiterorum. de reb. Eccl. alien. vbi*
idem Clericus, qui rem Ecclesiæ distraxerat inconsulto Põ-
ritifice, Ecclesiæ vice, ac nomine repetere alienatum potuit.
Et cap. dilecti. de Except. vbi statutum ex Honorio fuit, Cle-
ricum, utcumque criminatus, periurus, excommunica-
tusque sit, audiendum tamen in sua exceptione esse, si Ec-
clesiam defendere suam velit.

Egerunt contrarij hi Canones, ut in varias eiusdem Inno-
 centinæ constitutionis interpretationes itum sit^β. Mihi
 id semper animo sedit, plurales illos Canonicos fuisse in
 sua exceptione reiectos ab Innoc. quia non pro defensio-
 ne Ecclesiæ comparuerant, eius ue nomine exceperant,
 sed proprio, immemores, ea se culpa notari posse, qua
 ipsi Aduersarium Clericum notabant. Idque forte plus
 inualuit.

^α *d. cap. 3.*

^β *Vide Butr. Abb. Fe'y. Paris. & alios post. Gl. mag. ad d. cap. 3.*

^γ *Vide Paris. ibid. n. 18. et scripta per eund. ad d. c. dilecti.*

**An Domicilium in loco beneficij sui Clericus nanciscatur,
 vel quando.** *Ad cap. cum nullus de tempor. ordin. in 6.*

Cap. CLXXX.

Do-

Centuria II. Cap. CLXXX. 437

- 1 Domicilium quibus acquiratur, vel non. 4.
- 2 Necesitas permanendi domicilium parit. (agitur.
- 3 Quis Episcopus superior dicatur, cum de ordinando Clerico

DOcuit Glosator, * Clericum, qui duas habeat Ecclesias in duabus Dioccesibus, utrobique domicilium sortiri, arg. c. dilectus. 29. de Rescrip. Consensit Abb. & si modo resideat Clericus, atque ita frequentius creditum. Communibus autem votis plaudit civilis dispositio, quippe domicilium & origine, & habitatione comparatur, non tamen qualibet, sed si animus accesserit in eius habitationis sede perpetuo commorandi, alioqui domicilij ius nullatenus, aut nullo tempore acquiri cuiquam potest. Rem apte explicant Impp. Maxim. & Dioclet. in l. Cives. C. de Incol lib. 10. Incolas (inquiunt) domicilium facit. Et in eodem loco singulos habere domicilium non ambigitur, ubi quis larem, rerumque, ac fortunarum suarum summam constituit, unde rursus non sit discessurus, si nihil auocet, unde cum profectus est, peregrinari videtur, quod si redijt, reperegrinari iam destitit. Larem glosator explicat, si perpetuo habitare velit, & habitet, nam domicilium re, facto, atque animo trāsferri. l. domicilium. ff. ad Municip. cum gl.

At (inquier) sufficere videtur, assidue quem in loco aliquo versari, ut domicilij iure potiatur, sic enim loquuntor Impp. in l. 2. C. ubi Senat. vel Clar. ubi larem fouent, aut ubi maiorem bonorum partem possident, aut assidue versantur. Hinc distinctio quædam domicilij in proprium, & improprium a quibusdam prodita. Puto autem, verissimum esse, quod Menoch. habet, & alijq; ante eum fre-

Ec 3 quen-

quentius, * corruptam esse literam, legendumque esse, prout in Codicibus emendatis: *maiorē bonorum partem possident, & assidue versantur.* quasi non aliter domiciliū acquirat quis, quam, si *larem foueat*, hoc est, habitare se ex animo declaret, aut, si non declaret quidem, sed maiorē bonorum partem possideat in loco, vbi assidue versatur, sic enim quod hac lege definitur, & cum alijs legibus, & cum receptis Scribentium placitis concordare videtur.

Ex his dubitare nemo posset, Clericum ibi domiciliū acquirere, vbi beneficium habet, & residet (cum sic habeat voluntatem non recedendi, immo necessitatem per-

2 manendi, quæ necessitas procul dubio domiciliū generat, ⁵) nisi dubitationis causam præbuisset Bonif. in c. *cum nullus. de tempor. ord. in 6.* Nam requirens iste, quis Episco-

3 pus dicatur superior, cum de ordinando Clerico agitur, respondet, superiorem esse illum, *de cuius diæcesi est is, qui ad ordines promoueri desiderat, oriundus, seu in cuius diæcesi beneficium obtinet Ecclesiasticum, seu habet (licet alibi natus fuerit) domiciliū in eadem.* Quod itaque origo facit, quod etiam domiciliū, hoc est, habitatio cum destinatione permanendi, id Ecclesiasticum quoque beneficiū præstat absque vlla residendi necessitate.

Responderit aliquis, * immo hoc Canone contrarium suaderi, nescio, quo ductus argumento alternatiue illius, seu.

Sed perperam, nam tria esse respondet Romanus Pont. quæ competentem faciunt Episcopum ad conferendos ordines, originem, beneficium, domiciliū, hoc est, solum originem, solum beneficium, solum domiciliū; nec male

Centuria II. Cap. CLXXX. 439

male torqueri debuit alternatiua illa, quæ satis bene re-
torqueri nec posset.

Rectius Bonifacij constitutio ad habiliores terminos (sic
loqui liceat) reuocabitur, constat enim, ex simplici beni-
ficio, quod residendi onus non habet, domicilium mini-
me acquiri, nisi beneficiarius citra beneficij sui causam
perpetuo ibi esse constituat, vbi beneficium situm est. Sic
cōcordabit, quod opportune scribit Innoc. 3. in c. 14. de
fo. compet. *Postulasti (inquit) per sedem Apostolicam edo-
ceri, utrum Sacerdos habens Ecclesiam in una diœcesi, &
residens in eadem, domicilium vero patrimonij ratione in
alia, &c.* Et quod Impp. in l. omnes. C. de Episc. & Cleric.
*Sacrosanctis Altaribus obsecundent in suis laribus, domici-
lijque constituti.*⁹

- 4 Enimuero, qui nihil in aliena regione habet, nisi benefi-
cium, & nec propria voluntate in ea residet, nec pro mu-
nere residere compellitur, similis ei est, qui vel solam do-
mus possessionem habet, vel fortunarum suarum partem
alicubi composuit citra animum constituendę habitatio-
nis. At hæc domicilium non faciunt. l. libertus. §. 2. vers.
sola domus. ff. ad Municip. d. l. 2. C. ubi Senat. vel. Clar. etc.
cum Scriben.

^a Ad c. quia in tantum. vers. plures. de prabend.

^b Ibid. n. 5.

^c Dec. d. c. quia in tantum. n. 2. Fely. d. c. dilectus. n. 1. de rescrip.

^d De Arbitr. casu. 86. n. 18.

^e Socc. c. vlt. n. 26. de foro comp. Alex. conf. 216. n. 15. lib. 6.

^f Fely. sup. n. 2. & 3. Rot. in Recent. des. 642. n. 13. par. 1.

^g Dec. sup. n. 13.

^h Vide, quæ ibi Bal.

440 **Lel. Manc. Genial. &c.**

An diues patrimoniij Clericus ex fructibus sui beneficij viue-
re, & patrimoniales redditus conseruare possit. *Ad. cap.*
Pastor. & c. Clericos. 1. q. 2. Cap. CLXXXI.

- 1 *Bona Ecclesiæ ad pauperum vsus destinantur.*
- 2 *Diuisio bonorum in Ecclesia.*
- 3 *Clericus patrimonialia propinquis recte donat, vt ex benefi-
cio viuat.*
- 4 *De Clericis beneficiarijs, qui & patrimoniij diuites, multifa-
riam distinguitur.*

QUod scriptum ab Apostolo fuit 1. *Corint. 9. Qui in Sa-
crario operantur, quæ de Sacrario sunt, edunt, & qui in
Altario deseruiunt cum, Altario participant.* ad egentes
Clericos, non ad diuites pertinere voluit Prosper in *c. Sa-
cerdos. 1. q. 2.* nam, si locupletes sunt, si patrimonio pingues,
quasi Clericalis seruitij mercedem nullam habent. *d. cap.*
*Pastor. d. c. Clericos. c. Episcopus. 10. q. 2. c. Episcopus cap. illi
autem. 12. q. 1. c. ult. §. ult. 16. q. 1. Et not. in c. 2. 4. c. tuis.*
1 *de preben. c. postulasti. de rescrip. &c.* Forte, quia bona
Ecclesiæ ad pauperum vsus destinantur. *cap. videntes. 12.
q. 1. ff. c. a*

Sed contrarium crebrius acceptum, & generali totius Eccle-
siæ vsu constabilitum est, vt possit scilicet Clericus benefi-
ciarios redditus sibi præcipere, quibus viuat, patrimoniales-
que ex integro conseruare. ⁶ Idque, vel ratione operis, &
2 mercedis, *c. Clerici. 1. q. 2.* Vel diuisione illa bonorum,
quæ facta legitur in Ecclesia. *c. cõcesso. c. quatuor. & passim*
3 *12. q. 2.* Vel ratione euidenti, Nā potest Clericus omnia
bona sua Consanguineis suis velle dare, & ex redditibus
be-

Centuria II. Cap. CLXXXI. 441

beneficiorum suorum velle viuere, vt in confesso est. Cur igitur, quod ante licuit, id deinceps licere non videatur? Potest mehercule Clericus bonorum suorum prouentus Consanguineis conseruare, qui potuit initio donare.

Oppositorum multiplex distinctio est.

- 4 Alij dicunt, Clericum, vt Clericum, qui patrimonij diues est, nihil petere ab Ecclesia posse, quo sustentetur, sed vt Ecclesiæ seruientem stipendium mereri; denique contrarios Canones in Clericis valere, qui Clerici sunt pure, & simpliciter, neque Ecclesiæ deseruiunt.

Alij, stare posse quæ obijciuntur, si extrema aliqua pauperum necessitas vrgeat, non enim tunc licere Clericis, relicto patrimonio, ex fructibus beneficiorum, quos pauperibus debent, alimenta percipere, cum his casibus Laici quoque pauperibus teneantur, immo bona ipsa Ecclesiarum, iux. illud Christi. *Misericordiam volo, non sacrificium.*

Alij cū Abb. distinctionem temporum haberi oportere. Et obiectos quidem Canones loqui de primo illo, & florescente totius Ecclesiæ statu, cum Clerici bona omnia in vnum quasi aceruum conferebant, communicabantque inter se, si quidem tunc optio eis dabatur, vellent ne sua retinere, vel parentibus, ac propinquis ea dimittere, & de Ecclesiæ fructibus cū reliquis pauperibus sustentari; nā, si sua retinere maluissent, quam domesticis suis dare, ex ipsis tunc alebantur, nec communium rerum fructus attingebant.

Alij cum Couarr. nihil aliud præscriptis Canonum decretis cautum videri, quam de bonis simpliciter, quæ
pro-

propria sunt pauperum. Illud itaque dumtaxat prohiberi, ne bona illa, quæ alendis pauperibus veteri instituto addicta essent, distribuerentur Clericis, qui ex parentum, propinquorumue bonis necessaria commode consequi possent. Proinde eorum bonorum nullam prorsus rationem haberi, quæ soluendis Clericorum mercedibus destinarentur.

Alij denique, memoratos Canones præceptum quidem sapere ob maximam sanctissimorum illorum Patrum in redarguendis moribus libertatem, & quasi in dicendo hyperbolem, veruntamen re ipsa non præceptum continere, sed consilium; quod magis puto.

Refert Abb. ζ fuisse quæstionem hanc in Senensi Gymnasio a peritissimo Iuris Doctore coram viris grauisimis disputatam, quam tamen Sot.ⁿ fastidisse videtur, uti non valde necessariam.

^a Vide qua ego Sac. Iur. contr. dissert. §. c. ult. a. n. 1.

^B De comm. Soc. conf. 91. n. 3. vol. 3. Dec. d. c. 4. de prob. n. 6. Couarr. ad c. 1. n. 2. de testam. Suar. recept. sent. ver. Clericus. Viu. comm. lib. 2. op. 44.

^γ Abb. quaest. §. Titius Clericus. n. 14.

^δ Ibid. Et vide, qua ego d. dissert. §. c. 4. n. 7.

^ε Vbi prox.

^ζ d. quaest. §. ubi rem plene examinat.

ⁿ De Iust. lib. 10. q. 4. art. 4.

De remedio cap. Odoardus. de solut. Cap. CLXXXII.

- 1 Ecclesia inops cedere bonis potest.
- 2 Miles privilegium habet, ne teneatur, nisi in quantum, &c.
- 3 Item Clericus, & cur.

SVnt, qui putent, ^a remedium Clerico datum, ut cedere bonis possit, si pauper est, atque ita accipiendum credant,

Centuria II. Cap. CLXXXII. 443

1 dant, quod Odoardo Clerico (alibi Andoaldo) indultū
legitur a Greg. 9. Pont. in d. c. *Odoardus*. nam & Ecclesia
inops ad cessionis beneficium recepta a Iustiniano fuit. §.
eum vero. Auth. ut deter. sit Cleric. num.

Sed male, ni me, & ratio fallit, & magis communis senten-
tia. ⁶ Nam de cessione nullum omnino verbum in d. cap.
Odoardus. Sed nec celsisse potest Clericus eo loci, nam,
si celsisset, aut excommunicatus ab Episcopo non fuisset,
aut saltem rem tam iniuriosam Pōtifex enarrasset, ut plus
grauaret processum iudicantis; sique ea fuisset Papæ volū-
tas, ut Clericus ille bonis suis cederet, mandasset utique, ut
ante absolutionem cessio reciperetur, sicut de cautione
mandauit. Adde cap. *peruenit. de fideius.* vbi Clericus nō
cessit, sed redditus consignati fuere Creditoribus tandiu
detinendi, quandiu satisfactum foret. Et c. *olim. 16. de re-
stit. spol.* vbi expectatur Episcopus, quoad soluere absque
vlla necessitate possit.

Illud itaque Clerico indultum puta, ne, nisi in quantum
2 facere possit, teneatur, quod & Militis priuilegium est. l.
3 *miles. in princ. ff. de re Iudic.* Et forte etiam seculo eo Canone
argueremus a Milite ad Clericum cum schola & pra-
xi, sed nihil minus mihi vsquam placuit, quam effrenata
hæc priuilegiorum dilatio, & quasi profusio.

^a Cuiac. post. Gl. ult. in d. c. *Odoardus*. Castren. Duar. & alij quidam in d. l. *Miles*.

² Vide Barbo. ad l. *Marinum. n. 2. ff. sol. Matr.*

³ Vide scripta ad d. l. *Miles*, & de comm. ibid. *Alex. n. 3. Jas. n. 11. De magis com.*
Rip. n. 7. De ead. Surd. de alim. tit. 1. q. 78. n. 21. De praxi Menoch. de Arbitr.
casu 183. n. 29. Rota in Recent. decis. 645. par. 2. n. 2.

An singulorum simul esse videatur, quod Vniuersitatis, aut
Collegij est. Ad l. 1. & 3. ff. de Colleg. & c. Cap. CLXXXIII.

I Ne-

1 *Nemo duo Collegia habere potest.*

2 *Dissoluto collegio an, & quando res singulis diuidantur.*

QUod vniuersitatis, aut Collegij est, singulorum esse nō potest. *l. in tantum. ff. de rer. diu. l. sed si hac. §. qui manumittitur. ff. de in ius. voc. l. 1. §. seruum Municipum. ff. de Quæst. c. Episcopus. §. qui manumittitur. l. 2. q. 2. §. Vniuersitatis. Instit. de rer. diu.*

Sed contradicit Martian. *d. l. 1. in fi. Et si quis (inquit) in duobus fuerit (supp. Collegijs) rescriptum est, eligere eum oportere, in quo magis esse velit, accepturum ex eo Collegio, a quo recedit, id, quod ei competit ex ratione, quæ communis fuerit.*

Ergo (ait gl. ^a) quod erat Collegij, erat & singulorum. Et
2 *in d. l. 3. Collegia, si qua fuerint illicita, mandatis, & constitutionibus, & Senatus consultis dissoluuntur; sed permittitur eis, cum dissoluuntur, pecunias communes, si quas habent, diuidere, pecuniamque inter se partiri. Adde §. in omnibus autem. Vers. si vero plura. Auth. de Sanct. Episc.*

Primus Glossator antinomiam soluit. & Deinceps rem aggredditur Bart. & valere contendit, quod obijcitur ex Martiano, & alijs tunc, cum Collegium soluitur, nam pecuniam, quæ communis facta erat, denuo singulorum effici. Sed recedit Iason. ^d quia Martian. *in d. l. 1.* non de casu illo respondet, cum totum Collegium dissoluitur, sed cum e Collegio recedit vnus. Propterea quasi a semetipso docet, procedere ea, quæ opponuntur, in bonis, quæ communia sunt Collegis, vt singulis, non, vt vniuersis. Eadem solutio fuerat Glossatoris, ^e nam si forte Collegiū, bona habeat, quæ singuli e Collegio contribuerint, atq;
inter

Centuria II. Cap. CLXXXIII. 445

inter se cōmunicauerint, procul dubio (ait ille) qui recedit, partem sibi auferre potest, quam contulit, nam commune, vt singulis fecit. Sin Collegio aliquid iure hereditatis, donationis ve, aut alio quolibet iure datum quasi Collegio fuerit, id hercle non vt singulis commune est, sed vt vniuersis, vnde & qui recedit, nihil recuperat. Adde, quæ Menoch.

Fortē id quoque, quod inter Collegas confertur, non vt singulis, sed, vt vniuersis commune est, nam Vniuersitati dari intelligitur, quæ licet in singulis quasi subiectiue sit, est tamen formaliter persona quædam intellectualis per se repræsentata, ac separata ab his, qui de illa sunt. *d. l. i. §. seruum. d. l. si Municipes.* Sed Martianus in vtraque lege de eo loquitur, qui ita confert, vt velit, Collegium stare, & de Collegio esse, alioqui nihil daturus, nisi ita crederet, non enim absolute aliquid tribuit, sed tacita illa conditione, *nisi Collegium dissolui, aut ipse recedere e Collegio debeat.* Quare, &c.

a Ibid. vers. competit.

b Ibid.

β Ibid.

γ d. ver. competit.

γ Ad l. seruus electione. §. Labeo. ff. de leg. i.

ζ De Arbitr. cas. 597. n. 8. et per tot.

An generali Clericorum appellatione veniat Episcopus. *Ad c. quia periculosum. de sent. exc. in 6. Cap. CLXXXIV.*

- 1 *Sententia interdicti, aut suspensionis non afficit Episcopos, nisi exprimantur. 3.*
- 2 *Et cur.*
- 3 *Et numquid idem in generali sententia excommunicationis?*
- 4 *Et quid de suspensione a beneficio. 6.*

Si

SI fauorabilis dispositio sit, haud dubitant, comprehendi Episcopos; at, si odiosa est, negant frequentius, teste Decio.^a Quam rem probatam putant ex Innoc. 4. in d. c.

1 *quia periculosum. ubi Episcopi, ac Superiores Episcopis ne-
tquam interdicti, suspensionis ve incurrunt poenas, nisi
in constitutione, aut sententia fuerint nomination expref-
si. Adde c. si compromissarius. §. huiusmodi. De Elect. in 6.*

2 Sed non satis, nam in d. c. *quia periculosum.* ratio iungitur specialis. *Quia periculosum est Episcopis, & eorum Superio-
ribus propter executionem Pontificalis officij, quod frequenter
incumbit, ut in aliquo casu interdicti, vel suspensionis incur-
rant sententiam ipso facto, &c.* Non igitur, quia odiosa res est, sed quia Pontificale munus, quod frequenter incum-
bit, impedire periculosum est, ut communius, genera-
liusque, & ob id saepius necessariū in confectione Chris-
matis, Ordinum collatione, Ecclesiarum, & Altarium
consecratione, &c. Et propterea non tam Episcopis (ut
male creditum ex comm.) quam eorum subditis bene cō-
sulturus Pontifex, statuit, ne generali sententia interdicti,
aut suspensionis contineri viderentur, nisi de ipsis esset
nomination expressum.

Et vide, obsecro, an sibi satis cohæreant recepta hæc scri-
bentium vota. Aiunt, Episcopos non includi interdicto,
aut suspēione generaliter latis, quia odiosæ res sunt, &
3 deinceps fatentur, generali sententia latæ excommuni-
cationis non minus Episcopos comprehendi, quam alios
Clericos. Numquid non odiosum quid est, Ecclesiastica
4 communione priuari? Requiritur deinceps, an priuile-
gium Episcopis indultum, ne interdicti videantur, aut
su-

Centuria II. Cap. CLXXXIV. 447

suspenſi, valere tantum poſſit in ſuſpenſione ab officio, vel dilatare etiam debeat ad ſuſpenſionem a beneficio; & valere in vtraque ſuſpenſione reſpondent. ^s

Statues, generali Clericorum appellatione venire Episcopos *c. duo sunt genera. 12. q. 1. c. non oportet. dist. 44.* quantumvis odiosa sit dispositio legis, præterquam in casu Innocentij. 4. quem libentius restringerem, ut valeret in sola ſuſpenſione ab officio; Nam, ſi proſpectum ſubditis, nõ Episcopo eſt, eorum certe non intereſt, ſuſpendi Episcopum a beneficio, dummodo Paſtorale munus non impediatur.

^a *In c. 2. de prebend.*

^B *Vide gl. 1. in d. c. Quia periculofum.*

² *De com. Suar. de Cenſur. diſp. 28. de cauſ. ſuſp. ſect. 2. n. 6. Say. Theſ. lib. 4. c. 12. n. 8.*

³ *Vide gl. d. c. quia periculofum. Suar. d. ſect. 2. n. 6. et diſput. 27. ſect. 1. n. 16. Alter. de Cenſur. to 2. diſput. 7. de Cauſ. ſuſpen. c. 4. col. 8. verſ. Querit. gl.*

De eadem re; Et alijs Clericis in dignitate conſtitutis. *Ad cap ſtatutum. de Elect. in 6. Cap. CLXXXV.*

- 1 *Clericus ad paræcialẽ uocatus debet infra annũ fieri Sacerdos.*
- 2 *Pænalis ſanctio reſtringenda.*
- 3 *Collegiatæ Eccleſiæ prærogatiua.*
- 4 *Ad Paræcialis regimen ætas requiſita.*
- 5 *Lex pænalis de actu ſimplici non trahitur ad miſtum.*
- 6 *Non omniũ, quæ a maioribus ſunt conſtituta, ratio reddi poteſt.*
- 7 *Monachorum generali appellatione Abbas continetur, &c.*

SI in re qualibet, etiam odioſa, generali (vbi diximus) Clericorum nuncupatione veniunt Episcopos, qui ſupra alios Clericos qualitatem habent inſignis Præfecturæ, & ſupremam in Eccleſiarum regimentis obtinent authoritatem.

tatem, plus alij Prælati, & Cathedralium Canonici continerentur, licet & ipsi habeant, unde specialis cuiusdā nominis prerogatiuam mereantur.

Atque id quidem omnino certum videretur, nisi aliud frequentius creditum fuisset^a, forte ex Bonifacio Pont.

- 1 *in d.c. statum.* Cum enim præcepisset Gregorius Papa, vt Clericus ad Parœcialis Ecclesiæ regimen acceptus intra anni spaciū Sacerdos fieret, secus Parœciali Ecclesia depelleretur, sanctionem istam, quia pœnalis erat, adeoq; restringenda potius, quam laxanda. *l. si de interpretatione. ff. de pœn. c. odia. de Reg. Jur. in 6.* coarctauit Bonifac. ne ad
- 2 eos porrigeretur, qui Collegiatis Ecclesijs inuēirentur adscripti, vt cumque Parœciales istæ essent; forte, quia Collegiatæ Ecclesiæ qualitatem habent supra simplices Parochiales.

- Occurrit Dec., quasi singulare quid habeat Bonifacij cōstitutio, cuius initia repetentur, si tres in hac re supremos Pontifices aduocauerimus. Quorum primus Alex. 3. in Concilio Lateran. de Ministrorum Ecclesiæ ætate, moribus, scientia, & de illis potissimum, qui ad Parœcialium Ecclesiarum regimina vocarentur, statuit, vt vigesimum
- 4 quintum suæ ætatis annum attigisse, & intra tempus per sacros Canones definitum ad Sacerdotij culmen debeant peruenisse. Vide *cap. cum in cunctis. in princ. & §. inferiora. de Elect.*

Deinceps Gregor. 10. in *cap. licet Canon. eod. lib. 6.* sic auspicatus est. *Licet Canon felicitis recordationis Alexandri Papæ 3. prædecessoris nostri editus inter cetera statuerit, vt nullus regimen Ecclesiæ Parochialis suscipiat, nisi, &c.* Addēs,

vt

Centuria II. Cap. CLXXXV. 449

ut receptus ad parœcialem Clericus intra annum debeat
Sacerdotij ordine insigniri, secus repellatur. Non itaq;
Gregorius de habentibus dignitatem loquitur, sed de Pa-
rochis simpliciter, de quibus sibi statuendū proposuerat.
Denique, cum dubitatum esset, noua ne hæc Gregorij
Pont. declaratio, seu additio ad Parochiales Ecclesias,
quæ simul Collegiatæ essent, pertineret, negauit Bonif.
in eod. cap. Statutum. nec quia Collegiata Ecclesia digni-
tatem haberet, qualitatem ve aliquam supra simplices
Parochiales. *cap. nisi essent. ibi Non dignitas prioratus. de*
præbend. clem. & si principalis. cum gl. & de Rescrip. sed
quia propositum Gregorio non erat quicquam de di-
gnitatibus innouare. Quæstio itaque fuit de voluntate
Pontificis, non de qualitate Ecclesiæ Collegiæ habentis.
Sed obstat Decio, nam primus Alexander *in d. §. inferiora.*
de omnibus Parochis generaliter decreuerat, de quibus
etiam omnibus generaliter postea Gregorius locutus est,
ut ex ijs liquet, quæ idem ipse refert ex Alex. *Ut nullus regi-*
mē Ecclesiæ Parœcialis suscipiat. Et infra. *statuimus, ut nul-*
lus ad regimen Parœcialis Ecclesiæ assumatur. Nam, quia
nullus dixerat, statim de Collegialibus Ecclesijs dubitatio
irrepsit, resolutumque a Bonifacio fuit, non venire Col-
legiales, non quia Gregorius de dignitatibus nihil inno-
uasset, sed *quia penalis res est* (inquit Bonif.) *quam restrin-*
gi potius conuenit, quam laxari. Ut melius adnotasse videa-
tur Gemin. ^s ius penale disponens de actu simplici, hoc
est, de pura Parœciali Ecclesia, non trahi ad actum mi-
stum, hoc est, ad Collegialem, quæ partem habeat Paro-
chialis Ecclesiæ, partem alterius.

Ff

Co-

Cogitaueram ego, fuisse de Collegialibus dubitatū, quia Alex. & Gregor. de Clericis disposuere, qui singuli singulis Ecclesijs præsunt; responsumque esse, non venire Collegiatis, ne fiat in penali re extensio, deficiente plurimū ratione; Cum enim Collegiales Clerici Ecclesiasticis ministerijs deservientes plures sint, se seque mutuo adiuvent in sacris ministerijs exercendis, non talis, tantus ve subesse timor poterat, ut ob negligentiam eorum, qui ad sacerdotij ordinem capessendum tardius incederent, detrimenti aliquid animarum cura pateretur.

- At, quæcumque fuerit ratio Pontificis (nam non omniū, quæ constituta a maioribus sunt, ratio reddi potest. *l. non omnium. ff. de ll.*) adducor tamen facile, ut credam, gratis dignitatem, superiorem ve aliam qualitatem allegari, ne generali Clericorum appellatione in penalibus, & odio.
- 7 sis veniamus. *Vide c. ult. de Simon. iun. c. 1. §. 1. de fil. presb. Et c. irrefragabili. in princ. iun. §. excessus. de off. Ordin. cum not. per Rot. 1.*

- *Vide Alciat. ad l. 2. n. 9. de Verb. oblig. Suar. Thes. ver. Clericus.*
 B *cap. 2. de Prab.*
 γ *Ver. conuentualem.*
 δ *Ad d. c. statutum. n. 2.*
 ε *Apud Put. decis. 92. n. 2. l. b. 3.*

An lex Regia lex Imperij fuerit, vel dispensationis, aut gratiæ. *Ad l. Princeps. ff. de ll. & l. 1. §. sed & hoc. C. de Vet. Iu. Enucl. Cap. CLXXXVI.*

- 1 *Princeps legibus solutus est.*
 2 *Lex Regia quæ, a quo, aut quando lata.*
 3 *Privilegium in Iure quid, & qui privilegiarij. §.*

4 *Cæsar cur dictator appellari maluerit, quam Princeps.*

PPrinceps legibus solutus est, ait Vlp. in d. l. Princeps. Est autem verborum sensus duplex. Vnus, ut legibus non teneatur quasi legum vinculis leuatus, aut liberatus; sic enim *solutum hominem* quasi definit Gaius in l. *solutum*. ff. de Verb. sig. Alter, ut solutus legibus dicatur, quasi is, cui legis gratia facta fuerit, aut remissus rigor Iuris; idque frequens esse apud Latinos scriptores docet Coras. & pulchre cum Lilio iungit Capitolinum in *Antonino Philosopho*; quo etiam spectant, quæ late Bud. & Herman. qui de soluto legibus Principe pleniore manu; creditumque est ex Dione, verba ista, *legibus solutus esse*, quod à modo fuisse solemnia, adeoque mirum videri non posse, si phrasis ista fuerit Lilio tam familiaris. Igitur lex ista Regia, aut rigor legis est, aut dispensatio, seu gratia, quæ Principi daretur. Si rigor, conuenit significatio prima, si dispensatio, præualet secunda.

2 At, si eo voluitur questio, utra significatio verior sit, incidimus facile, nam, quæ fuerit lex illa Regia, adeo obscura res est, ut dubitauerit Vult. an vspiam lata fuerit, & crediderit, hausisse eam Romanos a Iure illo Regio, quod Samueli olim dictasse legitur iratus populo suo Deus; sed nihil tam remotum, ni fallor.

Latam fuisse legem Regiā, dubitandum non est; an autē a Romulo tempore repetenda illa sit, an Iulij Cæsaris, vel Augusti potius, disputant, & profecto nihil eque incertum. At (inquit Vult.) ferri potuit, licet non promulgaretur, imperio nimirum constituto, cui consequens fuerit lex Re-

ff 2 gia,

gia, idest, ius Regium in Principem, seu Imperatorem
subsecutiue collatum.

Sed, aut violenta interpretatio ista est, aut certe opus ea
non est; sic enim loquuntur Legumlatores. *Cū lege Regia,*
quæ de eius Imperio lata est, populus ei, & in eū, &c. l. i. ff. de
Constit. Princ. §. sed et quod Principi. Instit. de Iu. natur. Fuit
ergo lex lata a populo, & quidem Romano, qui legem cō-
debat rogante Consule, vel per Senatoriū ordinē, vt præ-
clare docet Tribun. *tit. Instit. de Iu. nat. gen. & Ciu.* Fuitq;
de Principis Imperio lata, postquā Populus imperari ma-
luit, quam imperare. Explosa itaque hic remanet lex Sa-
muelis, quæ nihil ad Romanum ius. Nec recipi etiam
potest, quod de Romulo dicitur, non enim ante Romu-
lum dominatio aliqua Populi extitisse legitur. Ergo refe-
renda ad Cæsares lex Regia est, maxime cum dicitur. *Quæ*
de eius Imperio lata est, verba enim hæc ad Romanos Im-
peratores pertinere nemo dubitauerit, vt & illa Iustinia-
ni in l. i. §. *sed & hoc. C. de Vet. Iu. enucl.* Cum enim (inquit)
lege antiqua, quæ Regia nuncupabatur, omne ius, omnisque po-
testas Populi Romani in Imperatoriā translata sunt potesta-
tem, &c. Latam vero fuisse Regiam legē Augusti tempo-
re anno ab Vrbe condita 729. eodem Augusto, & Caio
Norbano Coss. Kal. Ianuar. satis colligi putant ex Dione,
& Romæ ære incisam adhuc durare, ex Brissonio, &
aliis docet Franc. de Amaya, qui de ea plenissime.
Cum itaque lata fuerit lex Regia de Imperio Principis,
inferre simul possis, rigore eiusdem legis collatum Principi
esse, vt legibus solueretur.

E contrario videtur Princeps id, quod habet, dispensatione,
&

Centuria II. Cap. CLXXXVI. 453

3 & gratia retinere, cum id ipsum priuilegij nomine appellari Vlp. in d. l. Princeps. *Augusta* (inquit) *legibus soluta non est, Principes tamen eadem illi priuilegia tribuant, quæ ipsi habent.* Priuilegium itaque Principi est, vt solutus legibus sit; at illud in Iure priuilegium dicitur, & est, quod aduersus communes Regulas indulgetur. l. vnic ff. de off. Prat. l. 2. & t. t. ff. de priuil. Credit. l. priuilegia. ff. de Reg. Iur. l. fiscus. 6. §. ult. ff. de Iu. fisci. Vnde Priuilegarij dicuntur in Ciuili disciplina, quibus peculiares huiusmodi prærogatiuæ concessæ sunt. l. rescriptum. ff. de Pact. l. si uentri. §. penul. ff. de priuil. Credit. ¹⁴

4 Quid dicendum? Refert, vt opinor, an constitutio Principis communem Reip. vtilitatem spectet, an vnus hominis, qui constitutus Princeps fuerit, ornamentum, ac decus. Credo autē, posterius verius esse, vt & Fabro placuit, nam Populus Romanus nunquam ad publicum ius tuendum, communem ue Reip. vtilitatem conseruandam expedire credidit, vt ab hominis vnus voluntate totius Respub. penderet, nisi si quando grauissimis, ac periculosissimis Reip. temporibus dictator aliquis in eam rem a populo ipso eligeretur; Et fortasse maluit Iulius Cæsar Dictator appellari, quam Princeps, vt mero iure ad Reip. conseruationem vocatus videretur. Cum itaque lex Regia vnus hominis dignitatem intuita plus sit, quam communem Reip. vtilitatem, non eam possumus alio nomine appellare, quam gratiæ, dispensationis ve, aut priuilegij, vt eam vocat Vlp. & tanto magis, cum non sit verisimile, dedisse populum, nisi id, quod retinere nequaquā potuit.

Ff 3 Si

454 Lel. Manc. Genial. &c.

5 Si libeat tamen contrarias partes plus sequi, & probare possis, fuisse Principem, & cum eo legem Regiam in cōmunem Reip. vtilitatem constitutam, Vlpiano respondabis, fuisse veteribus *privilegij* significationem aliquando diuersam, eo etenim nomine leges notabant de certis, ac singulis personis, non etiam generaliter latas, & quas etiam ferri vetitum lege 12. Tab. fuit. *Privilegia ne irrogantur*. Vide Coras°.

a d l. Princeps. n. 3.

B Ibid.

γ & sed et quod Principi. n. 3. Inst. de In.

δ lib. 53. Histor.

ε lib. 10. 31. 39.

ζ d. s. sed. & quod Principi. n. 6.

η Ibid.

θ d lib. 53.

ι lib. 2. de formul.

κ Obser. lib. 1. c. 1.

λ Plene Conna. lib. 1. c. 16. n. 1.

μ Coras d. l. Princeps. n. 12.

ν Ibid. in Rational.

ξ Vide Tull. 3. de ll. Gell. lib. 10. c. 20.

ο Sap. d. n. 12. & l. Iura. ff. de ll.

De eadem re, & an potuerit Princeps, quod ei collatum a populo fuit, Augustæ communicare. *Ad d. l. Princeps.*
Cap. CLXXXVII.

1 Augustæ suæ Princeps quæ non communicet.

2 Caducarijs legibus Augustæ tenetur, & cur.

3 Vxor quasi sui hæredis uice.

4 Consortij nomine quid ueniat.

5 Vxor Mariti honore refulget.

6 Coniunctio quanta Matrimonij.

Augusta autem licet legibus soluta non est (ait Vlp.) Principes tamen eadem illi privilegia tribuunt, quæ ipsi habent. Vide, ne æstimaueris, privilegia omnia Imperatoris ad Coniugem pertinere, ut sic sunt enim quæ dedecant fœminas, ut Magistratum, Iudicium, arbitrorum

VC

Centuria II. Cap. CLXXXVII. 455

ve munia; l. cum Prætor. ff. de Iudic. l. ult. C. de recep. Arbitr. l. 2. ff. de Reg. Iu. Et de Agrippina vxore Claudij Tacitus author est, ^a eam non procul a Cæsare excelso suggesto conspicuam iisdem, quibus Principes, gratijs, & laudibus veneratam. *Nouum sane (inquit) & Veterum moribus insolitum, fœminam signis Romanis præsidere; ipsa semet partia Maioribus Imperij sociam ferebat.* Vide tamen quæ Innoc. 3. in c. cum dilecti. de Arbitr.

Et sunt, quæ non dedeçant tantum, sed & fœminis impossibilia videantur, vt leges condere, & abrogare, si modo characterem non habent principalis dignitatis, quales olim Amazones, & aliæ pleræque; ^b aut quæ hæreditario Iure dominantur.

- 2 Et sunt, quæ cum permitti potuerint Augustabus, permitta tamen non sunt, vt ecce. *Quod Principi relictum est* (ait Gaius in l. quod Principi. ff. de leg. 2.) *qui antequam dies legati cedat, ab hominibus ereptus est, ex constitutione D. Antonini successor ei debetur.* At id tamen Augustæ non communicatur; nam Iunius Maurician. sic habet in l. seq. *Si Augustæ legaueris, & ea inter homines esse defierit, deficit quod ei relictum est, sicut Diuus Hadrianus in Plotina, & proxime Imperator Antoninus in Faustina Augustæ persona constituit, cum ea ante inter homines esse defuit, quam testator decederet.* Cur autem non tribuatur Augustæ id, quod adeo leuis est ponderis, incertum; sed forte ita est (ait Coras. ^d) quia Augusta prærogatiuas sui Coniugis non suo iure, sed alieno, hoc est, Principis beneficio habet, ideoque in eius persona facilius consumuntur, atque intereunt. arg. l. more. cum l. seq. ff. de Iuris. om. Iud. Ac

Ff 4 ne-

neque opus quidem fuit huius rei causam quærere . Augustam dicimus legibus subesse; ei tamen priuilegia tribui, quæ Princeps habet, hoc est, priuilegia habere Principis Augustam, si tribuantur, quo fit, ut aliud vindicare supra leges Augusta nequeat sibi, quam quod expresse ei fuerit a Principe collatum. Vide *l. fiscus. in fi. ff. de Iu. fis. l. sancimus. cū Auth. seq. C. de donat. l. donationes, quas Diuus. C. de donat. int. vir. & vx. l. Cubicularios. C. de Prepos. Sac. Cubic. lib. 12. § ult. Instit. de Usucap. & passim.*

Sed nunc ex dilemmate proponitur difficultas. Nam, si prærogatiua hæc Principis, ut legibus soluatur, est gratia, quomodo communicari Augustæ possit? Si non est gratia, sed particularis Populi lex, quomodo ferri potuit prohibente Populi generali lege?

Respondet Fab. in primo, sic posse Principem, quia factus supra leges est. Idem in secundo existimo, potuisse videlicet id Populum, quia in ferenda lege Regia fuit supra leges suas.

De primo etiam vix potuit dubitari; cur enim non Princeps vxori suæ communicet, quod & filiis communicare non prohibetur, si velit? venit namque Vxor quasi in locum filij, & sui hæredis, ex quo etiam mater familias nūcupatur. Vnde Gell. *Matrem autem familias* (inquit) *appellatam eam esse solam, quæ in Mariti manu, mancipioque aut in eius, in cuius Maritus manu, mancipioque esset, quod non in Matrimonium tantum, sed in familiam quoque Mariti, et in sui hæredis locum venisset.* Hæc indiuidua illa vitæ consuetudo, quæ Consortij nomine appellata est, ut scilicet eisdem sortis, & fortunæ statibus prosperis, aut aduer-

Centuria II. Cap. CLXXXVII. 457

uersis matrimonij Consortes agantur, sitque Vxor bonorum omnium, & sacrorum cum Viro particeps, & domina, nihilque diuisum inter eos sit, sicut neque inter Patrem, & Filium. *l. in suis. ff. de lib. & post. l. 1. ff. de ritu*

5 *Nupt. l. aduersus. C. de Crim. expil. her. n.* Inde etiam fit, vt mulier, quantumlibet priuata, atque obscuri nominis, viri sui honore refulgeat, atque illustretur. *l. femina. ff. de Senat. l. ult. C. de Nupt. l. Mulieres. C. de dignit. lib. 12. d.*

6 Vno verbo. Ea est arctitudo (ita dixerim) Matrimonij, vt non tam Vxor quasi filia sit, quasi soror, aut si maior aliqua coniunctio excogitari possit sanguinis, & amoris, quam vna caro, vnum corpus, vna substantia. Miraris, si ei Princeps priuilegia sua communicat, quæ vnum cum ipso est? Forte mirari plus debes, non ei tributa videri priuilegia eo ipso, quo Vxor est.

a lib. 12.

b Vide Conna. lib. 1. c. 8. n. 4.

c Vide Coras. Miscell. lib. 2. c. ult. n. 8.

d d. l. Princeps in fi.

e Ibid in Rational.

f lib. 1. s. c. 6.

g Vide eua ego Sac. In. contr. differ 10. c. 6.

h Vide sup. c. 12.

De Iuris Ciuilis diuisione, quæ in scriptum est, aut sine scripto. *Adl. Ius Ciuile. ff. de Iust. & Iu. & S. Constat. Instit. de Iu nat. & c. Cap. CLXXXVIII.*

1 *An valeat lex sine scriptura.*

2 *Princeps supra legem est.*

3 *An consuetudo scripture donata fiat lex.*

4 *Ius feudorum a consuetudine est.*

5 *Legis, & consuetudinis essentielle discrimen.*

6 *Ius scriptum quasi præscriptum.*

Hoc

Hoc igitur ius nostrum (ait Vlp.) constat aut ex scripto, aut sine scripto, ut apud Græcos, &c. Idem legimus in d. §. constat.

- Refert, an diuisionem hanc Iuris quasi in cortice verborum spectemus, an quasi in medulla sensus; nam, si ius omne scriptum est, vel non scriptum, hoc est, in scripturam redactum, vel minus, trahemur in viles quasdam, & improbables consequentias, non enim valebit populi, aut Principis lex, si scripta non est. At quid tam absurdū, quam Legislatoris maiestatem scripturæ notis alligari? Ecquis etiam fuit, qui talem Legumlatoribus necessitatē potuerit sua lege imponere, ut leges suas scriberent, alioqui non valituras? Nam, si ipsi sibi ius hoc constituerūt, nō
- 1 sufficit, cum supra leges suas sint. *l. Princeps. ff. de ll.* Scio, quæstionem esse inter Scribentes, an scriptura de essentia legis sit, quam alibi disputo; sed negatiua pars vti verior ibi præualuit, cum reuera hāc sibi necessitatem Romani Legumlatores nullibi fecisse inueniantur, nec possit quæstio ista, præterquam de Romanis legibus, disputari, in quibus, si quid forte de hac re est, totum illud ab humanitate, beniginitateque est Principis, ut *l. humanum. C. de ll.*
 - 2 Sed & alia trahetur non minus falsa, aut certe inuerisimilis consequentia, ut consuetudo in scriptum relata efficiatur lex, quasi noua quadam forma adueniente; nam & negaui hoc ego alibi, & Connanus eo solo casu id cōcederet, quando scriberetur consuetudo ab eo, qui legis ferendæ haberet potestatem, declararetque velle se, ut, quod scriptum esset, valeret deinceps in vim legis, tunc enim
 - 3

Centuria II. Cap. CLXXXVIII. 459

enim (addiderim ego) introducere legem videretur, & obliterare consuetudinem, quod procul dubio legislator potest.

4 Quid igitur, si consuetudo aliqua scriberetur a priuato homine? Haud certe lex fieret, naturam (inquam) non mutaret, vt ecce. Sunt Iura, quę de feudis extant, & quorum pars maxima ad consuetudines pertinet; & quauis ab Oberto, & Gerhardo fuerint descripta, cum iam moribus inualuissēt, attamen tantum abest, vt consuetudinum appellationem amiserint, vt potius cunctorum Interpretum opinione eandem ad hęc vsque tempora retinuerint, immo & Imperatorum quorūdam constitutiones de feudis promulgatas in sui societatem traxerint.

5 Liquet iam, ni fallor, aliam, atque aliam esse debere acceptionem loci huius, nec nisi hanc. Discrimen illud est legis, & consuetudinis, vt illa a suffragio populi sit, seu ab expressa Principis destinatione, & iussione, hęc a rebus ipsis, & factis; vnde Iulian. in l. de quibus. ff. de ll. *Quid interest (ait) suffragio ne populus voluntatem suam declaret, an rebus ipsis, & factis?*

Connanus^d differentiam eam facit legis, & consuetudinis, quod legis constitutio certa fuit, & tempus, quo lata, certum, & qui eam tulit non ignotus, & habens eius rei authoritatem. At consuetudinis, & principium ignoratur, & author certus nullus citari potest, sed imprudentibus se se nobis insinuat, uoluntatesque nostras obscure primum, tum etiam aperte ipsa sibi conciliat; postremo tantum acquirit authoritatis, uel gratiæ, ut regnet, & dominetur lege potentius. Hęc ille totidem uerbis.

Re-

6 Recte itaque Herman. ^e docet, ius scriptum intelligi non illud, quod donatum scripturæ est, sed quod *præscriptum*, sancitumque publica iussione; Et contra ius non scriptum esse, non quod literis mandatum, & scripturæ est, sed quod expresse non fuit præscriptum, & sancitum, ut pro Iure seruetur, quod (inquam) tacite, & moribus ventium absque sanctione receptum, comprobatumque. Hinc M. Tull. *§ Est hæc non scripta* (hoc est, non præscripta) *sed nata lex, &c.* Nec defunt Iura. *Vide l. sed & ea ff. de ll. ibi quæ scripta sunt Iura*, hoc est, præscripta, & tradita. Et *§. singulorum. Instit. de rer. diu. ibi Et leges scribi cæperunt. Et princ. Auth. ut fac. no. constit. ibi, si scripta fuerit huiusmodi lex. &c.*

^a Sae. lu. contr. dissert. l. c. 6. Et in prælect. ad Rub. de Constit.

^B Ibid. in prælect. & d. dissert. l. c. 7.

^γ lib. 1. cap. 10. n. 3.

^δ Ibid. n. 5.

^e d. §. constat.

^ζ Pro Milone.

Quale ius illud sit, quod moribus, non legibus introductum dicit Pompon. in *l. libertinus. ff. de Ritu. nup. Cap. CLXXXIX.*

1 *Libertus an matrem, sororem ve ducere uxorem queat. 4.*

2 *Servus de Iure Ciuili nihil est.*

3 *Servus manumissus nouus homo est.*

5 *In contrahendis matrimonijs valet plurimum natura ius*

QUærit ibi Pompon. an libertinus possit matrem, sororem ve, quæ libertinæ etiam sint, ducere uxores. Et negat posse ea ratione, quia hoc ius moribus, non legibus introductum est. Addit Paul. in *l. sororis. ff. eod. Si quis ex his*
quas

Centuria II. Cap. CXIC. 461

quas moribus prohibemur uxores ducere, duxerit, incestum dicitur committere. Æstimo, quod utrobique de moribus dicitur, ad gentium ius pertinere; nam & sic pulchre examinat Alciatus rem. Sciendum (inquit) quod ad ius

- 2 Ciuile nostrum attinet, seruos pro nihilo semper habitos. *l. quod attinet ff. de Reg. Iur.* adeoque existimatum, nullam inter eos cognationem. *l. is qui. ff. Unde Cogn.* nullum coniugij ius esse; quod si manu a Dominis mitterentur, novos homines censeretur, & ad id, quod in seruitute fuissent, nihil attendi. Merito ergo potuit dubitari, an posset Libertinus matrimonio iungi cum Matre, aut Sorore, quasi illa cognatio, quæ ante manumissionem fuit, non attenderetur, sed nouus homo etiam hoc respectu censere-
 3 tur. Negat id I. C. quasi nouus homo censeretur dumtaxat debeat quantum ad ea pertinet, quæ iure Ciuili sunt inducta. *l. eas. ff. de cap. minut.* non autem respectu Matrimonij, quod a moribus gentium, iureque naturæ plurimum pendet, quo apparet *morum* appellationem ad naturalem rationem, & gentium ius omnino referri.

Nec dubium, si addis Paulum in *l. adoptiuus. §. 1. eod. de Rit. Nupt. h. v.* Seruiles quoque Cognationes in hoc iure obseruanda sunt. Igitur suam Matrem manumissus non ducet uxorem. Tantundem iuris est in sorore, & sororis filia. Idem e contrario dicendum est, & pater filiam non possit ducere, si ex seruitute manumissi sint, & si dubitetur, patrem eum esse; Unde nec vulgo quæsitam filiam pater naturalis potest uxorem ducere. Sed quæ ratio? Vide, an bene explicetur, quod
 6 de moribus dicebatur, hoc est, gentium Iure. quoniam (inquit Paul.) in contrahendis Matrimonijs naturale ius, & pu-
 dor

dor inspiciendus est. Adde Cuiac.^a

^a Lib. 4. Pa. cr. cap. 21.

^b L. ius Civile. ff. de Iust. & In.

Bella quando iusta, vel iniusta, summam explicatum. *Ad*
cap. iustum. & cap. seq. 23. q. 2. Cap. CXC.

- 1 *Bellum iustum definitur.*
- 2 *Neque iustum est, nisi edicto fiat, aut praedicto. 4.*
- 3 *Bellator Principes quasi Index.*
- 5 *Cause gerendi belli quæ.*
- 6 *Bellum non est iustum, nisi necessarium.*
- 7 *Bella iniusta quæ.*
- 8 *Populi bellorum expertes ex Plinio qui.*

TRia sunt, quibus honestari bellum videatur, intentio, modus, causa. Intentio scrutatorem habet Deum, & fori interioris iudicium sequitur. Modum exprimit, simulque causam Isidor. in *d. c. iustum*. dum bellum, quod
 1 *legitimum est, definit, quod ex Edicto geritur de rebus repetendis, aut propulsandorum hostium causa.* Legunt alij *ex praedicto*, nec male vtrumlibet.
 2 *Ex Edicto itaq; fieri bellum debet, vt. n. iustum sit, necesse est, vt publico consensu decernatur.* Hinc Vlp. in *l. hostes. ff. de Capt.* *Hostes sunt* (ait) *quibus bellum publice Populus Romanus decreuit, vel ipsi Populo Romano.* Cateri *latrunculi, vel praedones appellantur.* Quinimmo tenebitur ille maiestatis, qui iniussu Principis bellum gesserit, deletum ve habuerit, exercitum comparauerit. *l. 3. ff. ad l. Iul. Maest. c. quod culpatur. 23. q. 1.* Vide Caiet. Fundamen-
 3 *tum veritatis huius est, quod Princeps, qui bellum indixe-*
rit,

Centuria II. Cap. CXC. 463

rit, aut fecerit, personam gerit ludicis criminaliter procedentis. Nec dubium, nam bellum iuste factum est actus Iustitiæ vindicatiuæ, quæ propria virtus est Principis, & iudicantis, eius (inquam) qui potestate fungitur Dei, scriptum enim est, *mibi vindictam, &c.* Actum vero ludicis criminaliter procedentis multa præfigurant, videlicet, hostium cedes, seruitutesque, & in rebus damna. Nec nouū videatur, Principem, qui bellum infert, hostium suorum Iudicem quasi esse, nam ij delinquendo se quasi iniuriato Principi subdiderunt, & pennis, & quasi perturbatores bene repelluntur, ac reprimuntur.

- 4 Ex prædicto etiam bellum fit, vt alii legunt ex Codicibus Isidori manuscriptis, videlicet, vt nisi denunciatum sit, indictum ue, aut de repetitis rebus, iustum quoque esse non possit. Sic olim per Feciales prædicebatur bellum, qui & *Caduceatores* dicti. Addit Cuiac. iure etiam Ciuili id effici, vt prius quam vocetur Reus in ius ad solutionem eius, quod debet, condemnandus, denunciatio præcedat, seu actionis editio. *l. i. ff. de Eden.* Cernis vndique in bello quasi Iudicij speciem. Quam bene idem Author? *Cogimur (inquit) manu, & viribus agere, quod non possumus Iure, Iudicioque Ciuili; nam, ubi licet experiri iure Ciuili, sane non licet bello, aut duello, sed ubi non licet Iure Ciuili, & iudicio, & æquitas interuenit aliqua, sane licet vi, & armis.* Duo sunt decertandi genera, vnum per disceptationem forensem, alterum per vim, & ferro. Decernimus ferro, quod in Iudicio disceptando decernere non possumus, & in eos vis iniusta non est, qui ad Ius æquabile cogi non possunt, nam & Iudex in priuatis iudicijs, si quid Ciuilitate exequi non po-

potest, utitur manu militari. l. 2. ff. ne vis fiat ei, &c. l. qui restitueret. ff. de rei vendic.

5 Percipis, quæ sint belli causæ; videlicet, si repetendum aliquid est, si propulsandus hostis. d. c. iustum. l. ut vim. ff. de Iustit. si vindicanda iniuria; sic namque Augustinus post Isidor. *Iusta bella* (inquit) *definiri solent, quæ ulciscuntur iniurias, si qua gens, vel Ciuitas, quæ bello petenda est, vel vindicare neglexerit, quod a suis improbe factum est, vel reddere, quod per iniurias ablatum est.*

6 Sic tamen, ut fixum sit Principi, præsertim Christiano, quod olim Pontius ille Samnitum dux penes Liuium. *Iustum est bellum Samnites* (inquit) *quibus necessarium, & pia arma, quibus nisi in armis nulla relinquitur spes.* Nam & Ius omne gentium vsu exigente, & humanis necessitatibus institutum est. §. ius autem gentiū. *Instit. de Iu. nat. gen. & Ciu.* Restat suscepta bella ex mala voluntate, hoc est, ex mera nocendi cupiditate, aut ex dominandi libidine, aut ex rebellandi feritate iniustissima semper esse. c. noli.

8 c. quod. culpatur. 23. q. 1. Velim ego hodie, cum nulla in Orbe terrarum pars relicta videtur, quæ non fuerit armis, & bello laceßita, fieri Christianos Principes quasi Gamphasantes illos (Æthiopiæ populus est) quos præliorum suorum expertes semper fuisse, scribit Plin.

^a In summa.

^b Ad l. ex hoc Iure. ff. de Iustit. & Iu.

^c Lib. 9.

^d Lib. 5 Histor. cap. 8.

Moderatio inculpatæ tutelæ quæ, aut qualis in Iure.
Ad l. 1. C. Unde Vi. Cap. CXCI.

- 1 *Ultionis nomen æquiuocum.*
- 2 *Signa inculpatæ tutelæ quæ ex communi sententia.*
- 3 *Vim vi repellere ex interuallo non licet.*
- 4 *Arma armis repellere fas est.*
- 5 *Et numquid necessaria armorum paritas.*

Inculpata tutela dicitur, quæ naturalis æquitatis fines minime excedit; excedit autem, si non tutio, sed ultio est.

1 Scio, sæpius in Iure naturalem hanc defensionem ultionis nomine appellari, ut in *Rub. C. quā. lic. sine Iud. se vind.* & in *l. 1. ibi. Vestram igitur vobis permittimus ultionē, &c.* & in *l. deuotum. C. de Metat.* & *Epidem. lib. 12. ibi, cum sibi arbitrium ultionis suæ sciat esse concessum.* & tamen a naturali ista defensione longissime recedit causa ultionis, qui namqui ultionem dicit, is moderationem negat tutelæ inculpatæ. Hinc Paul. in *l. scientiam. §. 1. ff. ad l. Aquil.* Sed (inquit) si defendendi mei causa lapidem in Aduersarium misero, & non eum, sed prætereuntem percussero, tenebor lege Aquilia; illum enim solum, qui vim infert, ferire conceditur, & hoc, si tuendi duntaxat, non etiam vlciscendi causa factum sit. Ultionis ergo nomen æquiuocum, in legibus est, nec minus in Tull. dum ait, naturam duas habere partes, cautionem sui, & vlciscendi ius. Vlciscendi (inquit) hoc est, moderate tuendi se.

2 Videamus, an signa sint, quibus dijudicari possit, excessus ne fuerit ultionis, vel moderatio defensionis. Nihil fortè arbitrarium, ut & Corasius docet: Solènt tamen afferri duo. Alterum, si vis incōtinenti reiicitur, non si ex interuallo. Alterum, si paribus armis res fit. Si itaq; vis in conti-

G g

nenti

466 Lel. Manc. Genial. &c.

nenti propulsatur, defensio est, si ex interuallo, ultio est. Rem bene definit Vlp. in l. 3. §. eū igitur. ff. de ui, & ui arm. l. v. Eum igitur, qui cum armis uenit, possumus armis repellere, sed hoc confestim, non ex interuallo, dūmodo sciamus, nō solum resistere permissum, ne deiciatur, sed & si deiectus quis fuerit, eundē deicere, non ex interuallo, sed ex cōtinenti. Adde l. sed & partus. ibi. mox ego eū coegero. ff. quod met. cau. et c. Et bene, nā, qui ex interuallo rem agit, non tā propulsare dicitur, quā, vindex sui ipsius sine lege esse, nequid, quod agit, præsens dolor extorquere potest, aut excusare.

Sed nec sufficere omnino volūt, si cōfestim res fiat, nisi & paribus armis contendatur, idq; ex d. §. eū igitur. ubi arma armis repelli posse, idē Vlpianus docet. Subsisto, non. n. paribus armis dicit, propterea nō satis ad rē est Iurisconsulti auctoritas; maxime cū fieri possit, aggressorem ita superare corporis robore, ut vix possit se tueri vim passus, nisi armis superior aggressore sit. Hinc absolute Florentinus in l. 3. ff. de Iust. & Iu. id iure inquit euenire, ut, quod quisq; ob tutelam corporis sui fecerit, iure fecisse existimetur.

Addit Cuiac signū hoc moderationis, quod de armorū paritate est, si priori iungatur, ut vulgo faciūt, rīlū dignū videri, cū in paribus armis requirendis cōsilio opus sit, atq; electione, quæ non potest nisi ex interuallo fieri; quare, &c.

α In Top.

β l. 3. ff. de Iust. & Iu. n. 8.

γ Ibid.

An præscriptio, hoc est, exceptio procedens ex tempore sit contra lus naturę. Ad l. 1. ff. de Usucap. Cap. CXCII.

1 Nemo cum alterius iactura locuples fieri debet.

2 Dominium absque consensu, & facto Domini non transfertur.

3 Tem-

Centuria II. Cap. CXCI. 467

- 3 *Tempus non est modus acquirendorum dominiorum.*
- 4 *Vsucapio bono publico introducta est.*
- 5 *Et, ut esset litium finis.*
- 6 *Præscriptio valet in causa dotis.*
- 7 *Et de Iure Pontificio.*
- 8 *Et in foro animæ.* (do.
- 9 *Ius Ciuile minuire aliquid potest ex lege naturali, et quomo-*
- 10 *Vsucapionum Iura dicuntur Iura nocentia.*

Affirmant Glosatores, quia naturalis equitas dictat, ne quis cū alterius iactura locuples fiat. *l. nā hoc natura. ff. de Codic. indeb. l. iure succursū. ff. de Iure dot. c. locupletari. de Reg. Iu. in 6.* Et, quia post distincta dominia rerum ea semper fuit ratio Iuris gentium, quod naturale dicitur. §. *singularum. Instit. de rer. diu.* ut dominiū quæreretur voluntate, & facto Domini rē suam transferre volentis. *l. si ager. ff. de rei vendic. §. per traditionem. instit. de rer. diu.* cum tamen acquisitio, quæ præscriptione fit, solā temporis causā habeat, temporis (inquā) quod mensura simplex est reliquarū rerū, neq; aptitudinem habere potest a natura, vel a lege, ut dominium tradere, vel auferre queat.

Sed recessum ab hac sententia est cōmunibus Scribentiū votis, nam quod ex Ciuiū bono est, id ex ratione naturali esse omnino oportet, iuxta protitum illud. *Salus populi suprema lex.* At (inquit Gaius in *l. 1. ff. de Vsucap.*) bono publico *Vsucapio introducta est.* Cur ita vero? Addit ille bene. *Ne scilicet quarundam rerum diu, & fere semper incerta dominia essent, cum sufficeret Dominis ad inquirendas res suas statuti temporis spatiū.* Quasi diceretur, authore Couarr. s. Cef-

Gg 2 sante

- sante per vsucapionē acquisitione incertus semper possessor esset, an res, quā ab alio forte emisset, sua esset, vel nō, quapropter, & curam illius abijceret, eamq; sineret interire, veritus, ne quādo sibi auferretur, vero Domino superueniente; at hercle id vergeret in maximum Reip. detrimentū. Iungit Nerat. peropportune *in l. ult. ff. pro suo.* ideo constitutā vsucapionem fuisse, vt aliquis esset litium finis,
- 5 quod & olim Tull. > At dubitare quis possit, congruum esse naturali rationi, vt lites dirimātur in Repub. & Ciues summa illa tranquillitate letentur, ob quam, & creati Magistratus, & conditæ Vrbes, & scriptę leges sunt? Sic præscriptio, quæ temporum, dominiorumq; confusione tollit, lites minuit, res Ciuium conseruat, in causa etiam dotis obijci potest. *l. in rebus. §. omnis. C. de Iure. dot.* quæ tamen
- 6 ex bono, & equo est. *l. iure succursum. in fi. ff. eod. tit.* Et iure Pontificio recipitur. *t. t. de præscript.* quod tamen æquitati per omnia seruit. *cap. dilecti. de Iudic. cap. 1. de pact.*
- 7 cum not. Et in foro conscientię itidem valet, vt omnes doceant^d, licet forus dicatur æquitatis, & bonitatis. *cap. nouit. de Iudic.*

Vides, pugnare inter se se rationes naturales; quapropter reminisci te oportet, quod alibi scribo, eam esse Ciuilis legis potestatem, vt de Iure naturæ aliquid minuere possit,

8 atq; excipere. *l. ius Ciuile. ff. de Iust. & Iu.* quod vbi facit, nō est id tribuendum Ciuili rationi, quæ corrumpere non potest ius naturale. §. penul. *Instit. de Iu. nat.* sed naturali ipsi rationi, cui ipsum Ius Ciuile innititur, & quæ præiudicare potest contrariæ illi rationi, quæ itidem a natura est. Nunc idem replico, volo enim posse

es.

Centuria II. Cap. CXCH. 469

esse duas naturales rationes pugnantes inuicem, sed eam, quæ superior est, vere naturalem esse, aliam vero, quæ vincitur, desinere esse naturalem, Et ecce exemplum in præscriptione. Suadet ius naturæ, neminem cum alterius incommodo, aut ignorante Domino ditari oportere, vnde & Vfusucapionum iura dicuntur iura nocentia. l. i. C. de Vfuscap. transfor. Suadet & lites minui, & ratione solius temporis nihil patitur acquiri. Verumtamen Ius Civile præscriptionem introducit, & iuri isti naturali præiudicat quidem, sed alia naturali ratione contraria, quæ boni publici ratio est, vt dixi. Igitur rationes illæ naturales contrariæ, quæ vincuntur, hac parte desinunt esse naturales, quia desinunt esse secundum rectam rationem, & præscriptio subsequenter non tantum naturæ contraria esse non potest, sed omnino secundum naturam est, cū, si iniquum aliquod contineret, non valeret præscriptionis lex. c. erit. 4. dist.

¶ In c. ius generale. in gl. vni. dist. 1. & in l. 1. in gl. 1. ff. de Vfuscap. Adde Bal. in l. Ancilla. n. 11. C. de furt. & quod Plato. 12. de ll.

¶ Reg. possessor. §. vn. n. 5.

¶ Pro Cecin.

¶ Vide Salon. 2. 2. D. Tho. q. 5. art. 7.

¶ Sup. c. 101.

De eadem re; & sententia Iustin. in §. habeat itaque.

Auth. Vt Eccl. Rom. &c. Cap. CXCH.

1 Aduersus Ecclesiam præscriptiones quæ.

2 Præscriptio quatenus iniqua.

Non est itaque præscriptio naturali iuri contraria. Sed obstat grauiter Iustinian. in d. §. habeat itaque. dum

Gg 3 an-

antiquiores leges emendat in obsequium Ecclesiæ Romanæ; cum enim illæ pro Ecclesijs triginta, & quadraginta annorum præscriptiones aduexissent, statuit Imp. aduersus Romanam Ecclesiam non aliam valere præscriptionem posse, quam centum annorum, additque sui motus causam h.v. *Ut sit Deo omnipotenti dignum donariū, diuinarumque rerum tuitio, nec iniquis hominibus impium remaneat præsidium, & tutus peccandi locus etiam scientibus relinquatur, sed ille seruetur innocens, qui re vera innoxius sit, nec improba temporis allegatione se se tueatur, tempus pro puritate prætendens.* Colligis, iniquum esse eum, qui præscribat, noxiumque, & peccantem; itemque præscriptionis auxilium impium esse, allegationemque temporis improbam. An itaque ex naturæ, iure esse possit, quod ex iniquitate, peccato, impietate, atq; improbitate exoritur? Fely. authenticam hanc legem accipit de longi temporis præscriptione, quæ cum mala fide est, cum neque peccatum esse in bona fide, neque iniquitas possit, aut improbitas vlla. Sed contrarium Felyno est, quia præscriptionem omnem remouet Imperator, quæ centenaria non sit, sique de malæ fidei præscriptione intelligendus locus ille esset, eueniret, vt, qui bonam fidem haberet, posset 30. vel 40. annorum exceptione aduersus Ecclesiā Romanā vtī, quod ab oppositæ legis sententia procul est. Alij præscriptionem, quæ priuato noceat, rationem naturalem habere existimant, qua contrariam naturalem vincere possit, sed eam, quæ Romanæ Ecclesiæ præiudicat nullam habere naturalem rationem, & ideo iniquam appellari, impiamque, & cum peccati labe. Aut verius

Centuria II. Cap. CXCV. 471

eo modo Iustinianum loqui, qui non tam Civilem legislatores, quam Religiosum, & Romanæ Ecclesiæ obsequiosum Principem deceat.

- 2 Præscriptionem ego iniquam, atque ex peccato dixerim esse, si spectetur is, qui solo temporis cursu, & non sua voluntate damnum patitur; adeoque plus iniquam, si contra Ecclesiam, præsertim Romanam; sed valde æquã ratione publici boni, ut litibus obuam fiat. Dixi alibi, vsucapionem ab æquitate illa esse, quæ Civilis dicitur, & ius ipsum naturale temperat, ubi opus est. Plato rerum immobilium præscriptionem non valde commendat, licet mobilium vsucapionem iustissimam credat.

a. Rub. de præscrip. n. 2.

B. Aciat. ibid. n. 9.

γ. sup. cap. 4.

δ. 12. dell.

De etymo Vsucapionis sententia Gellij explosa. *Ad*

l. nunquam. §. ult. ff. de Vsucap. Cap. CXCV.

- 1 *Pignoris capio quæ.*
- 2 *Vsucapionis quasi notatio elegans ex Tull.*
- 3 *Capio quid.*
- 4 *Vsus nomen æquiuocum.*
- 5 *Vsus pro possessione.*

Gellius ^alegit *Vsus capio*, non, ut nos loquimur, *vsucapio*; æstimat enim vsucapionem dici quasi capionem, hoc est, captionem vsus, sicut pignoris capio dicitur quasi capio, hoc est, captio, & ablatio pignoris.

Sed viro vsquequaque optimo, atque erudito, & ratio obstat, & lex. Ratio ex Connano, ^bquia pignoris captio appellatur, cum pignus capitur, quod, cum corporalis

Gg 4 res

- res sit, non repugnat capi posse. At vsus capi non potest quasi incorporeum quid, unde non dicimus *capere vsu*, cum captio vsus nulla esse possit, sed *capere vsu*, hoc est, per vsu, quapropter & M. Tull. & vsucapionem vocat *vsus auctoritatem*.

Obstat & lex, nam vsucapiendi verbum quandoque a Iurisconsultis diuiditur aliquo interiecto. Hinc Paul. in d. l. *nunquam*. §. ult. ff. de *Vsucap.* Si (inquit) defunctus emit, haeres autem putat, eum ex donationis causa possedisse, vsu eum capturum Iulianus ait. Ecce interijcitur, eum, simulque patet, verum omnino id esse, quod dicebatur, non vsu ipsum capi, sed per vsu rem.

- 3 Rectius Conna. & Cuiac. Capi (inquiunt) est acquisitio; est enim capere nihil aliud, quam in suum dominiu capere, & acquirere. l. aliud est capere. l. cepisse. ff. de *Verb. sig. l. Pratoris*. ff. de *dam. inf.* Capere vsu est per vsu acquirere, & vsu suum facere. Vsus autem quid hic significet, 4 videamus. Est *vsus* nomen quasi æquiuocum, de quo videndus ad rem Cuiac. Capitur vero inter cetera pro possessione, ut habet Iauolen. in l. *questio*. ff. de *Verb. sig.* fuitque hæc definitio penes Gall. ut & Festus prodidit *Possessio est vsus rei quidam*. Quia vero vsucapimus ex longa possessione, propterea credendum, vsus nomine nihil aliud 3 venire, quam possessionem, credendum (inquam) cum sepe in iure eadem sint vsu capere, & possessione capere, adeoque pro vsucapione sumatur nomen possessionis. l. *quamuis*. l. *non solum*. §. *si dominus*. ff. de *Vsucap.* l. *empror fundi*. l. *qui fundu*. §. *seruus*. ff. *pro Empt.* Reliqua apud Cuiac.

a Lib. 7. cap. 10.

b Lib. 3. cap. 11. n. 1

c In

In Topic.
§ Sup.

l. 3. ff. de Usucap.
§ Sup.

An definitio Vsucapionis ex Modestino possit hodie præscriptioni conuenire. *Ad l. 3. ff. de Usucap. Cap. CXCV.*

- 1 *Usucapio quid.*
- 2 *Præscriptionis definitio.*
- 3 *Usucapio ex l. 12. Tab. quæ.*
- 4 *Et quæ eiusdem suppleriones a legibus iunioribus.*
- 5 *Præscriptio an possit videri legitima.*
- 6 *Et an, vel quando dominium adijciat.*

Vsucapio (inquit Modestin. d. l. 3.) est adeptio domini per continuationem possessionis temporis lege definiti. Sic adeptionem domini, seu (vt alij legunt) adiectionem Vsucapio facit. Non eodem modo definitur præscriptio
2 a Glosatore, sed, vt sit exceptio ex tempore substantiam capiens, &c. Et licet huius definitionis veritatem controuertere Scribentes soleant, attamen sub exceptionis genere præscriptionem nemo non collocat; & sunt, qui dixerint, vsucapionem esse acquisitionem domini, præscriptionem vero esse exceptionem illam, quæ ex vsucapione competit, quapropter eam recte definiri adeptionem domini, hanc bene exceptionem.

Sed (quicquid olim de hac re fuerit) hodie certum est, non minus præscriptione dominium, quam vsucapione acquiri. Videamus, cuiusmodi hæc res sit. Ait Iustin. in princ. *Instit. de Usucap.* iure Ciuili fuisse constitutum, vt res mobilis anno, res autem immobilis biennio vsucaperetur. Iure Ciuili (inquit) hoc est, lege 12. tab. quam
con-

constat per eminentiam Ciuilis Iuris nomen accepisse, & in qua sic scriptum legimus. *Usus, & authoritas fundi biennium esto; ceterarum rerum usus annuus esto.* Iuxta hæc verba vsucapionem definiuit *Vlp. in fragm. tit. 19. §. Vsu- capione. ut sit dominij adeptio per continuationem possessionis anni, vel biennij, rerum mobilium anni, immobilium biennij;* vnde credimus, id, quod habet in sua definitione Modestinus (*temporis lege definiti*) accomodasse Tribonianum ad hæc nostra tempora, quibus anni Vsucapionum, vel præscriptionum aliter, atque aliter præfiniti sunt, ut bene coniicit Vult.

- 4 Porro inuēta, ut diximus, vsucapione ex *l. 12. tab.* erat opus suppletionē legis duplici ex causa. Altera, quia extra solum Italicum non erat vsucapio, ut Iustin. ibidem testatur; altera, quia multa erant, quæ vsucapi non possent, ut iura realia, hoc est, ratione rei competentia. Et qui iniquum videbatur, fraudari eos, qui longo tempore possedissent, vel quasi, propterea, vel interpretatione prudentum, vel æquitate Prætorum factum fuit, ut ex longo tempore exceptio daretur, quæ præscriptio deinceps appellata est, & nunc in Iure exceptionis, nunc præscriptionis nomine nuncupatur, *l. an vitium. l. creditor. ff. de diuer. & tempor. præscript.*

At in casibus, quibus acquiri dominium potest, erat valde dubium, an hæc exceptio dominium sapere videretur, an (inquam) dici posset, dominium præscriptione acquiri; immo ante Antoninum Imp. dubium semper fuit, an hæc exceptio, hoc est, præscriptio legitima videri posset. Hodie vtrumque habemus expeditum; Nam si quæ-

Centuria II. Cap. CXCV. 475

6 si quaerimus, an exceptio hæc legitima videri possit, rem dirimit Martian. in l. 9. ff. de diuer. & tempor. præscr. Si dubitamus, an hæc exceptio dominium adijcere videatur in ijs causis, quibus acquiri dominium potest, rem absoluit Iustin. in l. si quis Emptionis. in princ. C. de præscrip. 30. vel 40. ann. Si quis (inquit) emptionis, vel donationis, vel alterius cuiusque contractus titulo rem aliquam bona fide per decem, vel viginti annos possederit, & longi temporis exceptionem contra dominos eius, vel creditores hypotecam eius prætendentes sibi acquiserit, posteaque fortuito casu possessionem eius rei perdidit, posse eum etiam actionem ad vendicandum (nota) rem eandem habere sancimus, hoc enim, & veteres leges, si quis eas recte inspexerit, sanciebant. En, qui præscribit, vendicare potest, qui autem vendicat dominus est. Hoc ipsum & leges veteres sanxisse ait, si eas quis recte inspexerit. Ergo in vetustis legibus aliqua erat ambiguitas. At quæ? forte, quia exceptionem, hoc est, præscriptionem dabant temporis, quasi dominum non darent. Tollitur ambiguitas, nam, qui excipit, simul dominus rei fit, si corporalis est res, si vero incorporalis est, videtur saltem quasi dominus, uti is, a quo nulla actione euinci res potest.^a Denique præscriptione dominium acquiri, satis docet Iustin. in d. princ. Instit. de Usucap. & l. 1. C. de Usucap. transfor. &c.

^a 16. q. 3. in summa.

^b Vide Abb. n. 1. Alciat. n. 4. ad. Rub. de præscript. Couar. ad reg. possessor. par. 1. n. 4.

^c In princ. Instit. de Usucap. n. 8.

^d Vide Conna. lib. 3. c. 11. n. 4.

An dominium, quod usucapione acquiritur, directum sit, vel utile. Ad eand. l. 3. Cap. CXCVI.

I An

- 1 *An Vſucapio contra Iuris regulas ſit . 9.*
- 2 *Vſucapionis lex dicitur lex authoritatis .*
- 3 *Vſucaptus fundus proprio poſſeſſionis nomine appellatus .*
- 4 *Quod noſtrum eſt abſque factō noſtro non tranſfertur .*
- 5 *Lex de dominio loquens intelligitur de directo .*
- 6 *Vſucapio traditioni comparata .*
- 7 *Definitionis verba in ſenſu integro capienda .*
- 8 *Quiritiarius, & bonitarius dominus quo differrent .*
- 10 *Vſucapio an ſolum Ciuile dominium tranſferat .*

1 **V**tile videbatur, quia contra Iuris regulas . Nec du-
 2 bium, nam lex Vſucapionis vocatur plerumque
authoritas, velius *authoritatis*, vt penes Tull.^e & Gell.⁷ ſic
 enim (ait iſte) lex Atinia, quæ de prohibita vſucapione
 rei furtiux lata eſt, vſucapionem ſimpliciter appellat au-
 3 thoritatem; & fundum per authoritatem vſucaptum ſim-
 pliciter antiqui appellabāt poſſeſſionem, quo pacto etiā
 poteſt intelligi, quod obſcure Iauolen. in *l. queſtio. ff. de*
Verb. ſig.

Et propius ad rem noſtram firmat eandem propoſitionē
 4 id, quod generali Iuris regula habemus, *id, quod noſtrum*
eſt, ſine factō noſtro tranſferri ad alium nequaquam poſſe. l.
id quod noſtrum. ff. de Reg. Iur. cumque huic regulæ contra-
 dicat vſucapio, maniſeſtum eſt, hanc ſola Iuris authori-
 tate fulciri.

5 Sed pro directo ſunt communia ſcribentium vota, & cum
 enim lex de dominio loquens, niſi aliud repugnet, non
 de vtili accipi debeat, ſed de directo (quippe dominus
 utilis appellatur non dominus. *l. 1. ff. ſi ager. Vectig.*) &
 di-

Centuria II. Cap. CXCVI. 477

dicant leges, dominiū Vſucapione acquiri. *l. 1. de acquir. rer. dom. §. 1. Inſtit. de Vſucap. §. ult. Inſtit. de Uſu, & habit.*

- 6 *l. ult. C. de Edi. D. Hadr. toll.* vnde & traditioni comparatur, *l. traditionibus C. de Paſt.* qua dubium non eſt directū dominium dari. *l. clauibus. ff. de contr. Empt. §. per traditionem. Inſtit. de rer. diu.* denique, cum definiatur vſucapio per Dominium. *l. 3. ff. de Vſucap.* & traditum ſit, definitio- num verba in ſenſu integro, atque completo accipi oportere, iam dominium acquiri directum, non vtile, iudicari opus eſt.

- 8 Puto etiā, iam iam innotuiſſe differentiam Quiritiarij, & bonitarij Domini, quæ vigeat, priuſquam exiret a Iuſtiniano *tit. C. de nudo. Iure Quirit. toll.* Dicebatur dominus *Quiritiarius* is, qui dominium acquiſierat per modos a Iure Ciuili inuentos, vt mancipationem, in Iure ceſſionē, vſucapionem, &c. Qui vero per modos Iuriſgentium dominium aliquod nanciſcebatur, is *bonitarius* dominus nuncupabatur. Hanc vero differentiam ſuſtulit Iuſtin. *d. tit. C. de nudo Iu. Quirit. toll.* Ergo Vſucapio erat ex modis Iuris ſolem nibus, queis dominium acquireretur, vt videre eſt penes Vlp. *in fragm. tit. 19.* & bene explicat Vult. & nec credebatur olim dominium eſſe plenum, aut ſatis cōſtabilitum, niſi per modos Iuris Ciuilis confirmatum eſſet, inter quos, vt dixi, vſucapio erat.

- 9 Neque vrget oppoſita ratio. Quod enim dicebatur, dominium translatum contra Iuris regulas vtile, non directum eſſe, ſi concedendum forte eſt, non illud tamen æque admittimus, vſucapionem eſſe contra Iuris regulas, cum potius ſit modus acquirendi dominij approbatus a

Iu.

Iure veteri, & vendicationem olim tribueret per ea verba solemnia. *Hanc rem ex Iure quiritorum meam esse aio.* Erit ergo contra regulas Iuris gentium, quibus sola traditione dominium transfertur, sed non Iuris Ciuilis, & quasi Ius a Gentium Iure eiusque regulis omnino extraneum bene appellabitur *iūs authoritatis*, vti sola legis authoritate suffulctum.

10 Crassius rem distinguebat Vaccon., eum scilicet, qui vsucapit, dominum esse solo dominio Ciuili, priori vero domino remanere dominium naturale, quasi non potuerit istud ab eo recedere, nisi facto suo, putabat. n. posse duos esse dominos in solidum, alterum naturaliter, alterum ciuilitate, sicut dantur duo possessores in solidum, alter, qui naturaliter possideat, alter, qui ciuilitate.

Sed utrobique fallitur, nam duos, vel in solidum esse dominos, vel possidere in solidum posse, negauimus alibi, cum veriori sententia, & distinctio hæc naturalis, ac Ciuilis dominij in causa Vsucapionis commentitia est.

a Vide gl. ult. in auth. donationem. C. de In. dot. cum relatis per Alciat. ad Rub. de præscript. n. 24.

b In Topic.

c Lib. 17.

d De comm. Bero. Rub. de præscript. n. 15.

e Omnes ad §. 1. Institut. de Action.

f In princ. Institut. de Vsucap. n. 1.

g Declar. Iur. cap. 43. n. 21.

h Adde Barbos. ad l. sicut. n. 210. C. de præscript. 30. ann.

i Sup. cap. 69. & passim.

An ex præscriptione directum acquiratur, vel utile dominium. *Ad eand. l. 3 ff. de Vsucap. Cap. CXCVII.*

1 Præscribens exceptionem habet contra dominum.

2 Exceptio est actionis exclusio.

3 Non

Centuria II. Cap. CXC VII. 479

- 3 *Non valet Usucapio ad perimendum ius pignoris.*
- 4 *Distinctio directi, atque utilis dominij unde.*
- 5 *Præscriptio vim habet solutionis.*
- 6 *Exceptio intentionis, seu facti quæ.*
- 7 *Usucapio non porrigebatur olim ad Iura.*
- 8 *In quibus naturam hodie suam præscriptio seruat.*

Hic de præscriptione loquimur longi temporis, quæ decem, aut viginti annorum est, & post legem 12. tab. inducta fuit.

Videbatur autem de utili dominio respondendum cum Baldo, & communi Scribentium schola, quam fouet Gratian. in c. placuit. §. potest. 16. q. 3. Qui (inquit) bona fide, & iusto titulo rem præsentis per decennium, absentis vero per vicennium tenuerit, perpetua exceptione tutus erit, non solum aduersus alios, sed etiam aduersus Creditores, quibus res ipsa obligata fuerat, etiam aduersus verum dominum. Si vero aliquo casu a possessione ceciderit, etiam aduersus dominum utiliter rem vindicare poterit. At hercle, qui utiliter uendicat, is solum utile dominium habet.

Et certe, si præscriptio ita bene definitur, ut sit exceptio ex tempore substantiam capiens, &c. & sique uerum illud est, quod pleræque enuntiant leges, præscribenti exceptione dari etiam contra dominum, ut l. si pupillus. ff. de adm. tut. l. ult. C. de Edi. D. Hadr. toll. l. super longi. C. de præscript. lon.

- 2 *temp. utique Domino actio competet, cum exceptio sit actionis exclusio. Sed actio competere nequit Domino, quin directum ius penes eum remanserit. l. in rem. ff. de rei vend. quo fit, ut præscribens solum utile habere uideatur*

tur, nam duo in solidum eodem respectu eiusdem rei domini esse non possunt. ^s Confirmaturque hæc ratio per opportune *ex l. 1. § cum prædium. ff. de pignor. ubi non valet usucapio ad perimendum pignoris ius, quia (inquit Papin.) questio pignoris ab intentione Domini separatur, cū tamen ad perimendum ius pignoris valeat præscriptio longi temporis. l. 1. & 2. C. si aduer. Credit. &c. neque alia, mehercule ratione, quam, quod usucapione dominium acquiritur, præscriptione vero exceptio temporis.*

Sed placet, quod aduersus recepta Scribentium vota tenuit Martinus glosator, ^e haud minus præscriptione directum ius, quam usucapione acquiri. Nam, licet sola olim Usucapio dominium adiecerit, præscriptio vero exceptionē dumtaxat fecerit, voluit tamen Iustinianus deinceps, ex utraque dominium acquiri, & ex dominio actionem, ut *in princ. Instit. de Usucap. & l. si quis Emptionis. in princ. C. de præscr. 30. vel 40. ann. ubi etiam interpretatur, sic veteres voluisse leges, si quis bene eas inspiceret. Adde l. ult. in fi. C. de Edi. D. Hadr. toll. l. eum, qui edes. ff. de Usucap.*

4 ubi male Accurs. ^z Nec discrepat testimonium Vultej, ⁿ distinctionem hanc scilicet directi, atque utilis dominij non fuisse notam tempore Iustiniani, sed ex Longobardorum fecibus in scholas venisse.

Nec contrarium probat Gratian. *in d. §. potest.* nam (si deferendum aliquid ei est) quod ait *utiliter.* intelligere debes *efficaciter, ac proficue,* ut per Gl. bene. ^s

Minus obstant ratio, & iura, quæ opponebantur.

Nam, si eo modo definienda præscriptio est, ut sit *exceptio ex tempore, &c.* valere definitio potest, quia talis olim erat,

Centuria II. Cap. CXCVII. 481

erat, qualē nunc finimus, & sic nomen retinuit, licet mutata substantia fuerit.

Glosator autem sic distinguit. Aut intentio Actoris ipso Iure tenet, & tunc Reo cōpetit exceptio, quę dicitur *actionis*. Aut non ipso Iure, & tunc exceptio dicitur *intentionis*, vel exceptio *facti*. Qui itaq; vel pręscribit, vel vsucapit, eatenus excipere de facto dicitur, quatenus de facto agitur, ceterū is, aduersus quē vsucapitur, vel pręscribitur, omni

5 Iure actionis procul dubio destituitur. Et pro Glosatore facit, nā pręscriptio, de qua loquimur cū bona fide, & titulo, vicē habet solutionis. *d. l. si pupillus. ff. de adm. tut. solutione* vero omnis obligatio tollitur, vel actio. *Instit. quib.*

6 *mod. toll. oblig. in princ.* & tamē, si is, qui debitū soluit, iterū actione conuenitur, defendit se exceptione, quę intentionis dicitur, vel facti, nam, si de Iure loquimur, exceptionem nō habet, cum actio nulla obstare ei possit.

Addes, non valere sequelā hanc. *Qui pręscribit, exceptionē habet, ergo directū dominiū non habet*, nam & qui vsucapit exceptionem habet, cū tamen directū dominiū simul habeat. Vide *l. in rebus. §. omnis. C. de Iure dot. Omnis autē* (inquit) *temporalis exceptio, siue per Vsucapionē inducta, siue per decē, siue per viginti annorū curricula, siue per triginta, vel quadraginta annorū metas, &c.* Hic exceptionis nomen nō quoad solam vsucapionem, vt Glosator docet, sed & quoad pręscriptionem improprium est.

Cæterum Papin. *in d. l. 1. §. cum prædiū. de vsucapione* loquitur rei immobilis per biennij tēpus (vti ex lege 12. tab.) quę quidem vsucapio ad iura incorporalia non extendebatur, adeoque nec ad liberationem pignoris, ad hanc. n.

H h

alia-

aliaq; iura cōsimilia fuit deinceps introducta præscriptio longi tēporis. Vbi itaq; lex inciderit, quę de incorporali aliquo iure decernat, statues, in rebus incorporeis, quę .s. sub dominio cadere non possunt, & ideo vsucapi nequeunt, retinere præscriptionem naturam suam, vt exceptio dicatur, & sit. Adde quæ Cuiac^u.

^a Ad l. si duo patroni. §. 1. in fi. ff. de Iureiur.

^b Vide Beron. in Rub. de præscript. n. 17.

^c Vide Gl. 16. q. 3. in sum. & quæ sup. c. 195.

^d Sup. c. 69. & passim.

^e Vide gl. in l. si quis Emptionis. ver. exceptionem. C. de præscr. 30. ann.

^f Ver. mutet.

^g In princ. Instit. de Vsucap. n. 47.

^h Ver. utiliter.

ⁱ In l. 2. ver. intentionem. ff. de excep.

^k Vide gl. in l. qui se debere. ver. sed. ff. de condit. ob cau.

^l Ibid.

^m d. §. cum prædium.

De eadem re, & de sententia Iuliani in l. si duo patroni. §. 1. ff. de Iureiur. Cap. CXCVIII.

I Actio ex iureiurando quæ, aut qualis.

Iulianus ait, eum, qui iuravit, fundum suum esse, post longi temporis præscriptionem etiam utilem actionem habere debere. Hæc Vlp. subobscure in d. §. 1. At hercle, si utilem actionem habere debet, ergo directam non debet: si (inquā) is, qui iuravit se dominum, & præscriptionem probavit, nisi utilem actionem consequi non potuit, constat ius directum non habere. Multiplex est huius legis acceptio, illa autem nunc præcipua, quæ retorquetur, si sic facti speciem mihi effingo. Iuravit Titius, fundum suum esse, ex hoc quidem iuramento non directam actionem acquirit, sed utilem, vt alibi di-

Centuria II. Cap. CXCVIII. 483

dico, & vide d.l. si duo patroni. §. Marcellus. & l. sed & si possessori. §. ult. ff. de Iureiur. Postquā iurauit, præscripsit, cū vere dominus non esset, & sic præscriptione impleta vna cum directo dominio directam quoq; actionem cōsecutus est. Queritur, an vtilē perdat ex iureiurando quæsitā, & negat Iulianus, quia ius superueniens præscriptionis nō præiudicat iuri, quod ex iureiurando obuenerat, atq; ita agere vtraq; actione potest. Sic retorquetur lex, cum iste ex præscriptione directam actionem acquisierit.

Vt autem videas, argumentum esse impertinens, memoreris, vtilem actionem ex Iuramento non esse quasi ex dominio utili, sed quasi ex mente, & sententia legis.

An is, qui aduersus debitorem suum præscripit, non tantum ciuilitur obligari desinat, quod certum est, sed & naturaliter. *Ad l. si pupillus. in fi. ff. de admin. tur. Cap. CIC.*

- 1 Lex Ciuilis quomodo nuda pactiōni detrahēre potuerit.
- 2 Præscribens feluenti similis. 6.
- 3 Et an ipso Iure liberetur, vel ope exceptionis. 5.
- 4 Naturalis obligatio quando parere actionem possit.

Q Vi manere putant naturalem obligationē, eo maxime suadentur, quod præscriptio a mero Iure est Ciuitatis, quo mutari ius naturę nequaquam potest. §. sed naturalia. *Instit. de Iu. nat. gen. & Ciu.* propterea enim ius authoritatis appellatur, vt alibi dico.

Sed confunduntur ex his, quę supra, cum possit Ius Ciuile aliquid de Iure naturę excipere, idq; non a se ipso, sed a ratione illa naturali, qua ducitur. Et nunc addo exem-

H h 2 plum,

484 Lel. Manc. Genial. &c.

plum, nam Ius Ciuile detrahit pacto nudo, eique nullam obligationem relinquit, licet naturalē (vt frequentius æstimant) nec tamen inuidia vlla est, quin valeat Ciuilis lex ex consimilitudine, vt lites minuantur, &c.

2 Restat argumentum ex d.l. si pupillus. in fi. Is autem (inquit Paul.) qui tempore liberatus est, non est similis ei, qui nihil habet, sed ei, qui satisfecit, habet enim, quod obijciat petitori; id est, quod excipiat contra petitem. Liqueat ex Paulo, eum, qui præscripsit debitum, non ipso Iure liberari, sed ope exceptionis, ergo & actione teneri posse, quæ obligationem aliquam præsupponat, vnde ortū ducat, hoc est, naturalem; cumq; inauditum videretur, ex naturali obligatione oriri actionem posse, occurrunt, non esse id tam nouum, quando semel naturalis obligatio cum ciuili obligatione coniuncta fuit.

3 Sic itaque decernunt, neque, vt opinor, satis bene. Scio quæstionem Scribentium esse, an præscribens ipso Iure liberetur, vel ope exceptionis, & scio etiam, pro exceptione frequentius causam dici, sed olim id valuisse existimo, cum præscriptio non conferebat dominium, sed exceptionem dumtaxat. Postquam vero ex Iustiniani lege æquata vsucapioni præscriptio fuit, iam præscriptio non pura exceptio est, vt neque vsuam vsucapio.

4 Est etiam nonnihil, quod communibus placitis obuerfetur. Aiunt, naturalem obligationem in tantū subcreuisse, vt parere actionē possit, si calorē semel habuerit ciuilis obligationis, cui iuncta esset; & deinceps docēt, manere quidē obligationē naturalē aduersus præscribentē, sed omnino elisā, inefficacēq; & nullius effectus, ita, vt dici vtrumq; pos-

possit, videlicet, & manere obligationem, & cessare. At
quâ fieri obsecro possit, ut actionem obligatio illa pariat,
quæ sine effectu, inefficax, & nullius omnino roboris, aut
momenti est?

5 Verius forte, præscribenti nullum omnino vinculum
manere obligationis, seu civilis illa sit, seu naturalis, sic
enim passim loquuntur leges, completa demum præscrip-
tione actiones non vivere, extinguere, sopiri, excludi,
plenissimam munitionem præscribenti dari, &c. l. omnes.
l. sicut. C. de præscript. 30. ann. c. ad aures. de præscript.

6 Quod autem obijcitur ex d. l. si pupillus, aut facile profliga-
tur, aut solide retorquetur, nam præscribentem similem
facit ei, qui debitum solvit, seu (ut Paulus loquitur)
qui satisfecit; at solutione omnis tollitur obligatio, seu
naturalis ea sit, seu Civilis, ut in princ. Instit. quib. mod. toll.
oblig. quapropter non potest de alia exceptione Paulus in-
telligi, quam facti, seu intentionis, ut sup. ^a
Addit Cuiac. ^b verbum illud tempore. aut redundare, aut
trâslatum esse ex lege seq. ibi, tempore curæ. quod si verum
est, iam locus Pauli de præscriptione non est.

^a Sup. cap. 196. & passim.

^b cap. 192.

^c Abb. ad Rub. de præscript. n. 5. ubi Alciat. n. 44. Bero. 43. Paris. 21. Balb. de præ-
script. par. 1. princ. q. 6. n. 1. &c.

^d cap. 197.

^e d. l. si pupillus.

An hodie aliqua suppetat inter Usucapionem, præscriptio-
néinque differentia. Ad l. 2. C. in quib. caus. cess. lon.
temp. præscr. Cap. CC.

1 Servus quanto tempore præscribatur.

Hh

3

Mihi

Mhi protrita quæstio Centuriam claudit; cū enim cōmuni olim Scribentiū consensu recepta differētia illa esset, vt rerum mobilium, ac se mouentium vsucapio, immobilium vero, atque incorporalium præscriptio sit, displicuit tamen iunioribus, & maxime Transalpinis, cū præcipue huius differentiæ author fieret Iustin. *in princ. Instit. de Vsucap. & l. 1. C. de Vsucap. transfor.* qui verius utrobique pro re tum mobili, tum etiam immobili sumpsit nomen Vsucapionis, vt Alciatus monet^a.

- 1 Neque allegari pro vulgari eo discrimine debuerit Impp. *in l. 2. C. In quib. caus. cess. lon. temp. præscr. h. v. In seruorum proprietatis negotio cum Vsucapio locum habeat, ad quæstionem longi temporis præscriptionis superfluo peruenitur.* Nam bene respondet Alciat.^b non fuisse illic dubitationem in vi verborū, sed in tempore, cum enim vellent aliqui, seruū nō præscribi, nisi longo tempore, decisum esse pro opposito, vt biennij vsucapio locum in eo habeat; Immo retorqueri legem posse, quasi quæ vsucapionem cum præscriptione confundat.

Restat discrimen aliud, quod & si omnis vsucapio simul & præscriptio dici potest, non tamen omnis præscriptio est vsucapio, sed ea dumtaxat præscriptio vsucapio etiam dicitur, quæ consistit in rebus corporalibus, nam si in rebus, quæ corpus non habeant, tunc præscriptio dicitur, & bene, sed vsucapio nullo modo. Vide Vult.^c & quæ sup.^d

^a *Ad Rub. de præscrip. n. 2. & 15.*

^b *Ibid. n. 3.*

^c *In princ. Instit. de Vsucap. n. 10.*
^d *cap. 197.*

LÆLII MANCINI
POLITIANI
GENIALIVM, &c.
CENTVRIA TERTIA.

Valeat ne in Municipijs lex, qua certum aliquod tempus sic
præfigatur agenti, vt deinceps non admittatur. *Ad*
cap. ult. de Præscript. Cap. CCI.

- 1 *Præscriptio cum mala fide damnata. §.*
- 2 *Actiõnum tempora, & durationes a quo Iure.*
- 3 *Iudex an possit agenti tempus præstitueret.*
- 4 *Valet arg. a pacto ad statutum.*
- 6 *In iudicijs quasi contrahitur.*
- 7 *Pactio per consensum definitur.*
- 8 *Lex quid possit absoluta potestate.*
- 9 *Lex quamuis dura seruari debet.*
- 10 *Aperte vero iniqua non est lex.*

IN hac re Bart.^{us} sibi ipsi contrarius est. Communis autem
conclusio negat, ¹ eiusmodi statutum valere, cum, si ita
1 fiat, debitor in bona fide esse non possit, & omnis cum
mala fide præscriptio a Pontificio Iure damnetur. *d. c. ult.*
2 Sed tunc dubitant. Nam, vt spatio aliquo temporis, aut
perpetuo actiones durent, totum id a Iure positum est; cū
enim perpetuæ primo essent, certos deinde fines habuere,
vt 30. vel 40. annorum. *l. sicut §. penul. C. de præscript. 30.*

H h 4 vel

488 Lel. Manc. Genial. &c.

vel 40. ann. & Instit de perpet. & tempor. act. & actiones quædam introductæ, quæ certo breui tempore finientur, vt Redhibitoria, Quanto minoris, & de dolo actio. l. quod si no lit §. si quid ita. ff. de adil. edi. Quin & Iudex interdum pronunciat, vt nisi intra tempus aliquod petitio fiat, admitti deinceps petitor non debeat, & quod ipsum pactionibus interdum fit inter priuatos contrahentes. l. si quis postquam. ff. de fideiuss. l. ult. in fi. cum Bart. ff. rem rar. hab. l. cum decem. §. i. ff. de solut. fac. l. cum qui ita. §. qui ita ff. de Verb. oblig. At quæ, obsecro, inuidia est, vt fieri per statutum possit, quod & per Magistratum, & per legem

4 pactionis potest? Nam vulgare est argumentum a pacto ad statutum. l. non impossibilc. ff. de pact. l. neque pignus. ff. de reg. Iu.

Respondet, maximi referre, an verba statuentium in actionem ipsam concepta sint, an in personas. Nam si in actionem, vt, si dicant, certo aliquo tempore extinguï, perimi, sopiri, ac finiri debere, tunc quiescere Pontificiũ ius, non enim tunc ab aliquo præscribi actionem, sed ipsã suapte natura interire, cum perducta ad exitum fuerit, vel exitium sui.

Si in personam Creditoris, tunc cessare etiam Pontificiæ legis sanctionem, cum debitor tunc non proprie præscribere dicatur mala fide, sed magis creditor a statuto mulctetur quasi desidiosus, ac negligens in pœnam debitori iustissime luendam.

Si in personam debitoris (cui scilicet præscribendi ius datur, si certo aliquo tempore creditor siluerit) valere tunc pontificiam constitutionem; hoc est, non aliter præscribere

Centuria III. Cap. CCI. 489

bere debitorem posse, quam, si bonam fidem habeat, utp. si fuerit debitum a Procuratore contractum, atque ipse ignoret. *arg. d. c. ult. &c.*

Neque obstare ea, quæ nunc de Iudice statuente tempus, nunc de contrahentium pactione obijciuntur; Nā utrobique esse partium consensum, quæ & perdere rem suam possent, si ita vellent; consensum (inquam) in facto Iudicis, quia contestando coram eo litem quasi contrahere intelliguntur. *l. 3. §. idem scribit. ff. de pecul. consensum*

6 etiam in pactione, quia per illum pactio definitur. *l. 1. in princ. ff. de Pact.*

8 Æstimo, absolute parendum statuto esse. Nam, si causa statuendi fuit publica aliqua necessitas, vel utilitas, potuerunt utique statuentes absoluta quadam potestate, ut alibi dico, cum & priuatorum dominia interuerrere,

9 possint, & auferre, si ratio id postulet communis boni. Si vero dubitetur, obtinet tunc lex, quæ quamuis dura, seruanda tamen est. *l. prospexit. ff. qui, & a quibus, &c.* Nam,

10 si statutum esset manifeste iniquum, nostram hanc disputationem non ingrederetur. *c. erit autem. 4. dist. &c.*

^a In l. sequitur. §. si viam. n. 4. ff. de Usucap. et l. omnes populi. n. 24 ff. de Inst. & l. 1.

^b Vide Alciat. ad Rub. de prescript. n. 5.

^c gl. in l. vn. C. ne quis in sua causa iud. in l. diffamari. C. de Ingen. de comm. Bero d. Rub. de prescript. n. 53.

^d Vide Castr. d. §. si viam. n. 6.

^e Sup. cap. 173.

An præscriptio impediri per pactum possit. *Adl. 1.*
ff. de Usucap. Cap. CCII.

1 Præscriptio cum mala fide cur introducta.

2 Renunciari Iuri non potest, quod in alterius odium statutū sit.

3 Ius

- 3 *Ius publicum priuatorum pactis non mutatur. §. 8.*
 4 *Negligens non est, qui scit, ius suum durare.*
 6 *Legibus an renunciatur.*
 7 *Usucapionis decernenda causa quæ.*

AN suo pacto teneatur, qui promisit, non præscriptu-
 rum se, quæritur. Est autem communis resolutio ^a,
 præscriptioni, quæ cum mala fide est, renunciari non
 1 posse, cum introducta fuerit in odium negligentis. *c. vi-*
 2 *gilanti. de præscrip.* renunciare autem nemo possit iuri, quod
 alterius odio statutum est. ^b Secus, si de ea præscriptio-
 ne agatur, quæ cum bona fide esse debet, hanc enim di-
 recto per pactum auferri non posse, indirecto posse. Di-
 recto (inquam) non posse, quia bono publico introdu-
 3 cta est. *l. 1. ff. de Usucap.* quod priuatorum pactis non re-
 mittitur. *l. ius publicum. ff. de pact. c. si diligenti. de fo. compet.*
 Indirecto autem posse, nam qui ita paciscitur, eo ipso,
 quo spondet non præscripturum se, malam fidem habet.
 Sed recelsit Alciat. ^c Nam, si de præscriptione loquimur (ait
 ille) quæ cum mala fide est, bene ei per pactum renun-
 4 ciare possumus quasi odiosæ rei. *arg. c. odia. de reg. Iu. in 6.*
 nec præterea negligens dici is potest, qui pactus est, cum
 sciuerit, ius suum sibi durare per pactum, sibi que eo mo-
 do consuluerit. *arg. l. sicut. §. non videtur. ff. quib. mod. pig.*
vel hyp. sol. Si vero de præscriptione agimus bonæ fidei,
 nihil etiam repugnat, renunciari ei posse, cum, si renun-
 5 tiatur, non præcipue, aut principaliter ius publicum læ-
 datur, sed per consequentias; alleg. *l. seruum. §. publice.*
ff. de Procur. §. ult. Instit. de his, qui sui, vel alien. iu. sunt.
 quin

Centuria III. Cap. CCII. 491

- 6 quin ipsis quoque legibus renunciari possit. *l. si quis in conscribendo. C. de Pact.* quæ tamen communi utilitati necessario conscribuntur. *l. 1. et 2. ff. de ll. c. erit autem lex. 4. dist.*
- 7 Immo nullatenus offendi bonum publicum videtur; cum enim in eo totum sit, ut rerum dominia non maneant in incerto, huic certe rei per euidentiā habitæ pactionis bene consulitur, & forte (inquit) plus læditur publica, utilitas per violationem pactæ fidei, *arg. l. 1. ff. de pact. l. 1. ff. de constit. pec.* quam profit certitudo illa dominij penes Modestini. *in d. l. 1.*

Hæc bonus author; nec desunt aliorum quorundam per-
uicaces nugæ, cum tamen duo certa sint. Alterum, sic
paciscentem necessario malam fidem habere, quam Põ-
tificia lex vndecumque condemnat. Alterum, non pos-
se hoc pactum negligi, aut violari, nisi publico bono
præcipue noxium reperiat, seu iuri publico contrariū.
Dixi alibi, "introducæ vsucapionis causas in eam vnam
omnes collineare, ut sit litium finis. *l. ult. ff. pro suo.* qua-
propter, & publice, & priuatim vsucapionem prodesse.

- 8 Est autem, qui dicat, non posse tunc renunciari, cum
publicum ius sic priuatæ utilitati coniungitur, ut separari
non possint; *arg. l. de die. cum seq. ff. de pact. dotal.* Ego aliā
ingredior viam, & pactum nullatenus valiturum credo.
Etenim qui promisit, non præscripturum se, is non iuri,
quod in præsentiarum ei competit, renunciare videtur,
sed pactione sua cauere intelligitur, ne leges, quæ de
præscriptione sunt, in suo negotio locum habere possint,
id autem fieri prohibet Papin. *in d. l. ius publicum.* Sic pror-
sus communibus votis hærendum censeo, nam pactum
qui-

quidem seruandum non esse existimo, verumtamen eū, qui pactus eo modo fuerit, præscripturum nego, cum bonam fidem habere non possit. Atque vtinam non hæc quæstio perperam proponi, atque inutiliter disputari videatur.

^a Vide Alc. ad Rub. de præscr. n. 60. vbi Bero. n. 65. Paris. n. 23.

^B Vide scripta ad l. filiusfam. ff. de Maced.

^γ Sup. num. 61.

^δ Sup. cap. 192. &c.

^ε Vbi Fab. in Ration.

De sententia Aureliani Imp. in l. cum in te. C. de donat. ante Nupt. Et numquid donatio facta nuptiali die quasi a sponso videri possit, vel quasi a Marito. Cap. CCIII.

- 1 Matrimonium quando perfici olim crederetur.
- 2 Vxoris nomen unde.
- 3 Indiuidua vitæ consuetudo inter coniuges quæ.
- 4 Matrimonium a consensu.

Verba Aureliani hæc sunt. Cum in te simplicem donationem dicas factam esse die Nuptiarum, & in ambiguum possit venire, utrum a sponso, an a marito donatum sit, sic distinguendum est, ut, si in tua domo donum acceptum est, ante nuptias videatur facta esse donatio, quod si penes se dedit sponsus, retrahi possit; vxor enim fuisti. Ita donatio, quæ nuptiali die facta est, valet quasi donatio sponsi, si in puellæ domo fecerit eam sponsus, sin autem penes se, hoc est, in ipsius sponsi, vel mariti domo, tunc quasi a marito facta creditur, nec valet.

Qui de præparatorijs, & præparatis vulgares quæstiones sequuntur^a, rationem decisionis existimant esse, quia, si in

Centuria III. Cap. CCIII. 493

in domo puellæ, tunc sponsalia a Matrimonio valde remota sunt, & ideo contractis sponsalibus contractum æque matrimonium estimari non potest; sin autem in Mariti domo, ad quam ducta mulier sit, tunc sponsalia Matrimonio proxima sunt, quare & matrimonium pro perfecto haberi debet.

Ridebis, sed tibi interea negotium faciet Aurelian. si opposuero, quod scribit Scævola in l. penul. ff. de donat. int. vir. & vx. h. v. *Seia sempronio cum certa die nuptura esset, antequam domum deduceretur, tabulæque dotis signarentur, donauit tot aureos; quero, an ea donatio rata sit. Non attinuisse, tempus, an, antequam domum deduceretur, donatio facta esset, aut tabularum consignatarum, quæ plerumque & post contractum matrimonium fierent, in querendo exprimi. Non est itaque requirendum (ait Scæu.) an traducta fuerit in domum viri puella, vel minus, sed omnimodo retrahi donatio debet, sic enim subiungit. Itaque nisi ante matrimonium contractum, quod consensu intelligitur, donatio facta esset, non valere. Denique, vt donata reuocentur, certa die nupturam fuisse donatricem sat est, vt ibi; cum certa die nuptura esset, &c.*

- I Hæc vt dissoluas, statues, fundamentum decisionis in eo stare, quia perfici olim matrimonium credebatur tunc, cum deducta erat mulier in domum viri, quod effici solebat nuptiali die. Vide Connan. & quæ alibi ego. & Hinc Vlpian. in l. cum fuerit. ff. de condit. & dem. (Cū fuerit (inquit) sub conditione legatum (si in familia nupsisset) videtur impleta conditio statim atque ducta est vxor, quamuis nondum in cubiculum Mariti venerit. Et quidem, aut
thore

thore Sigonio. ^d matrimonij solemnia olim partim in spō-
 fa, partim in Mariti domo, & postibus celebrabantur,
 proptereaque, antequam traducta mulier in domum, &
 & quasi domicilium viri esset, contractum matrimoniū
 non videbatur. Sed postquam ducta erat, & aliquid ei
 donatum, tunc quasi Vxori donatum æstimabatur, vt
 consummatis sponsalibus, & perfecto iam iam matri-
 monio. Idque omnino est, quod Aureliano placuit *in d.*
l. cum in te. ibi. quod si penes se (hoc est, in domo sua) *de-*
dit sponsus, retrahi possit, vxor enim fuisti. Nota hæc. *Vxor*
enim fuisti, & bene, nam vbi ad mariti limen peruenerat
 sponsa (ait Sigon.) tunc postes oleo perungebat, eosdem-
 2 que laneis vittis exornabat, vnde *vxorem* veteres appella-
 3 tam putarunt. Hæc autem deductio faciebat induā
 illam vitæ consuetudinem, quæ in Nuptiarum, seu Ma-
 trimonij definitione exprimitur, quasi ex duabus familijs
 vna fieret, eaque omnia consequerentur, quæ scripsimus
 abunde alibi.

Quamuis autem perfici tunc nuptiæ dicerentur, cum in
 mariti domum perducta iam Mulier erat, nihil tamen
 prohibebat, ne, antequam duceretur, matrimonium ef-
 fet, si sic contrahentes voluissent; & id omnino est, quod
 determinat Scæuola *in d. l. penul.* non enim docet, aut
 docere potuit, matrimonium videri contractum, si cer-
 ta dies conficiendis Nuptijs statuta fuisset, sed quærendū
 4 esse ait, an cōsensus quasi in Matrimonium præsens fue-
 rit præstitus, sique is appareat, donationem non valere.
 Itaque, vt vides, Aurelianus loquitur in ambigua causa,
 quando scilicet nō constat de consensu præsentis, tunc .n.
 si

Centuria III. Cap. CCIII. 495

si ipso Nuptiarum die facta donatio fuerit, requirendum putat, an in sponsi domo, vel mariti donatum sit. Scæuola autem definit, si certus de Matrimonio consensus haberi possit, tunc nuptiali die factam donationem non valere, licet ducta mulier non fuerit in domum viri. Vide Accursi. 7

a Ad Rub. C. de Eden.

b Comment. In. Cui. lib. S. c. 3. n. 6. & c. 4. n. 1. Pet. Fab. & Cuiac. in l. Nuptias. ff. de Reg. In. Ant. Fab. Papin. Iurispr. tit. de Nupt.

c Sac. In. contr. dissert. 10. c. 6. n. 48. & 49. & sup. c. 92.

d Lib. 1. de antiq. In. Cui. Rom. c. 9.

e d. cap. 6.

f d. l. penul. ver. consensu.

Iurisiurandi sedem in intellectu esse contra Cynum.

Cap. CCIV.

- 1 *Iuramentum ex Cyno quid.*
- 2 *Iuramentum, & Oratio collata.*
- 3 *Interior Deo facta pollicitatio interiori iuramento firmatur.*
- 4 *An Iuramentum valeat, si verba iurantis percepta non sunt.*
- 5 *Iuramentum duplex, & quid utrumque sit.*
- 6 *Finis Iuramenti.*
- 7 *Maligne periurus quis.*

CYNUS *a* sic iuramentum olim finiebat, ut sit affirmatio, vel negatio verbis expressa cum vera Religione. Quasi
 1 vero absque verbis iurari non possit. Quærat ille, unde causam suam tueatur, cum Theologi de hac re melius, ut opinor, statuentes, doceant, iuramentum non consistere in ea promissione, quæ iuratur, sed in inuocatione diuini nominis, quæ ad eam promissionem confirmandam fit, quæque in mentali, seu intellectuali cum Deo

- 2 Deo locutione tota est, prout de Oratione dici solet. ⁶ Vt tamen intelligas, dissimilem Iurijurando esse Orationē, nā qui iurat, nō inuocat diuinū testimonium per modum orantis, aut precantis, sed per modum testantis, sicut inuocare dicitur testimonium Principis, aut Populi, qui ita loquitur. *Testor Principem, Testor populum*; hoc enim nō proprie deprecari est, vel orare, sed testem appellare, & quantum in inuocante est, ad testificandum mouere. Sic cum dicimus. *Volo Deum mihi Iudicem, Vindicem, Patronum, &c.* exprimimus affectum illum, quo Deum ad hæc, quantum in nobis est, mouemus absque vlla deprecatione. ⁷ Cum itaque Iuramentum possit solo intellectu, solaque interiori voluntate perfici, ac cōsummari, neque, vt in actum exteriorē prodeat, necesse sit, (prout de voto dicere etiam solemus, quod pure mentale interdum facimus) non est, cum verba essentialem partem facere in iuramento debeant.
- 3 Firmanturque hæc rursus, nam, si Deo licet interius promittere, vt certe licet, licebit etiam factam Deo promissionem interiori Iuramento firmare, vt sic maiorem firmitatem suæ promissioni adhibeat is, qui iurat. Quin
- 4 hoc ipso planius demonstratur; nam, si alicui iuret quis, & verbis loquatur, quæ intelligi non possint ab eo, cui iurat, seruare iuramentum tenetur; at hæc locutio ei, qui Iuramentum recipit, quasi pure intellectualis est.
- 5 Sed statim dubitant. Res, quas iuramus, in triplici sunt tempore, aut enim præteritæ, aut præsentis, aut futuræ. Quæ præteritæ, aut præsentis sunt, eæ simpliciter asseruntur, & Iuramentum super his interpositum *assertorium* dicitur

Centuria III. Cap. CCIV. 497

citur, seu *assertium*. Futuræ etiam promittuntur, unde & Iuramentum, quo iurantur, *promissium* appellatur, seu *promissorium*. Promissorium illud est, quod sola mente diximus consumi posse. Assertorium vero perfici intellectuall locutione posse, negant Theologi, cum finem

6 non habeat Iuramenti. Probant ex D. Tho. nam finis Iuramenti est confirmare veritatem tanta, ac tali certitudine, ut definiendæ cuiuslibet controuersiæ valere possit. At si quis intus, & sola mente asserat, aliquid sic esse in præsens, aut sic fuisse in præteritum, eiusque assertionis Deum inuocet in testem, æque est, ac si velit Deum ipsum certum facere illius veritatis per testimonium ipsius Dei, quod est ridiculum; adeo enim certus est Deus de omni veritate, & de omni conceptu hominis ad ipsum loquentis, ut certior fieri non possit, maximeque sui ipsius testimonio.

- 7 E quidem Iuramentum suspicabar dici posse, si in sua mente quis aliquid assereret, illudque inuocato Dei testimonio verum in sua mente facere vellet; nam & per iurum pene dixerim illum esse, quin, & maligne periurum, qui mendacium sibi aliquod in sua mente effinxit, & deinceps in sua quoque mente pro illius mendacij veritate diuinum testimonium diabolice inuocarit, neque ex alio, quam ex maligna peccandi voluntate. Denique quasi Iuramenti sedem constituo cum Theologis intellectum iurantis.

a In antb sacramenta puerum. C. si aduer. vendit.

β Vide Suar. lib. 1. de Iuram. c. 1. n. 5.

γ Vide Less. de Iuram. c. 42. lib. 2. dub. 1. cap. 2.

498 Lel. Manc. Genial. &c.

An verbis iurans absque voluntate iurandi obligetur religio-
ne Iuramenti, & conciliatus Gregor. cum Isid. in cap.
quacumque. & c. humana aures. 22. q. 5. Cap. CCV.

I Artificiosi iuramenti ratio plenius explicata.

I Nualuit sententia, quæ negat. neque enim secus videtur
esse (inquiunt) ac si dormiens, vel amens verba profer-
ret Iuramenti. Denique consensus requiritur, & volun-
tas iurantis, ne non valeat Iuramentum. cap. ad nostram.
21. de iureiur. l. ult. C. de non num. pec. l. si libertus. de oper.
lib. l. ult. ff. qui satisfd. cog. Est autem, qui rem in puncto
definit, Gregor. in cap. humana aures. 22. q. 5. iuramen-
tum scilicet ex intentione eius, qui iurat, non eius, cui
iuratur, accipi oportere. *Humana aures* (inquit) verba
nostra talia indicant, qualia foris sonant; divina vero iudi-
cia talia ea audiunt, qualia ex intimis proferuntur. Certe
nouerit ille, qui intentionem, & voluntatem alterius varijs
explicat verbis, quia non debet aliquis verba considerare, sed
voluntatem, & intentionem, quia non debet intentio verbis
deservire, sed verba intentioni. Quæcirca ad rem Gratia-
nus. Si ergo divina iudicia verba nostra talia foris audiunt,
qualia ex intimis proferuntur; si intentio non debet deservire
verbis, sed verba intentioni, patet, quod Deus non accipit
sic Iuramentum, sicut ille, cui iuratur, sed potius sicut, qui iu-
rat, intelligit, cum recipienti non ex intimis, sed ex his, quæ
preferuntur foris, verba nostra sonent.

I Sed contrarium (hoc est, a Deo sic accipi iuramentum,
sicut ille, cui iuratur, intelligit) docet Isid. in c. quacumque.
ibid. h. v. Quacumque arte verborum quisque iuret, Deus ta-
men,

Centuria III. Cap. CCV. 499

men, qui conscientie testis est, ita hoc accipit, sicut ille, cui iuratur, intelligit. Dupliciter autem reus fit, quia, & Dei nomen in vanum assumit, & proximum dolo capit.

Hæc ille; a quo tamen nihil est, quod veritati repugnet; non enim periurum eum facit, qui artificiose iuret ad deceptionem proximi sui, sed duplicis peccati reus; peccat (ait fere Isid.) quia Dei nomen in vanum assumit, dū scilicet per fictionem testimonium perhibet diuini nominis, quod non licet, peccatque etiam, quia proximum dolo capit, & ideo, ne Dei nomine abutatur, ne ve proximum fraudet suum, pro iurante gerere se debet coram Deo. Non itaque iurat, qui artificiose iurat, nec periurus est, si non seruat, sed promissum instar sacramenti custodire iubetur, ne Deo aliter iniuriosus sit, cuius scilicet nomine per mendacium abutitur, ne ve proximo captiosus. Denique, quod ait Isid. Deum accipere Iuramentum eo modo, quo is, cui iuratur, intelligit, bifariam accipi potest. Vel, vt Deus verba capiat Iuramenti quasi ex vero, sicut ille capit, cui iuratur, & hoc quidem impossibile, nā, nec decipi Deus potest, nec velle creditur ex ficto verum. Vel, vt Deus verba iurantis capiat quasi ex ficto, sed dolum iurantem satisfactioni obliget, & hoc verissimum, nam duplicem reatum incurrit, qui ficto, dolo se, artificiose ve iurat coram Deo (inquit Isid.) quod *Dei nomen in vanum assumit, & proximum dolo capit.* Itaque ex artificioso hoc iuramento & Deus offenditur, & homo; utriq; autem sit satis, si seruetur id, quod artificiose iuratum est, quasi factum ex animo esset. Si aliter Isidorum intelligas, obstabit ei, quod magistraliter Paul. in l. 3. ff. de reb. dub.

Ii 2

D.Tho.

^a D. Tho. 2. 2. q. 89. art. 7. ad 4. cum quo Caiet. Panor. post gl. in cap. veniens num. 4. de Iureiur. Conarr. de pact. par. 1. §. 5. n. 2. & 3. Omnes teste Suar. de Iuram. lib. 2. c. 7. n. 2.

An verba sint de essentia Iuramenti, & explicatus Greg. 9.
Pont. in cap. penul. de Iureiur. Cap. CCVI.

- 1 Verba quando in actu aliquo necessaria.
- 2 Iuramentum semel praestitum non augetur, vel minuitur ultra effectum naturalem, quem habet.
- 3 Verba ad fauorem promittentis, ac proferentis interpretationem capiunt.
- 4 Iuramentum nihil aliud quam probatio est.

Nihil est, in quo plus dissidere videantur Scribentium sententiae, & eae quidem tres, duae extremae, altera media, singulae autem communes. ^a Negatiua preualuit, quam & Couarr. recepit ², & sibi placuisse, & in praxi seruata dixit Alciat. & quasi veriore, nec non frequentioribus votis comprobata disputando tenuit Suar. ^d Et cer te tunc necessaria verba sunt, cum solemnitate habent requisitam expresse a lege; iuramentum vero obligationem parit, quae verborum non tam solemnitate, quam Religione contrahitur, vt pulchre docuit Caius Lib. 2. Instit.

Sed omnia turbat salebrosus locus Gregorij Pont. in c. penul. de Iureiur. Iurauerat ibi Clericus, statuta seruaturum se Ecclesiae suae, quae tunc erant, fuitq; deinceps nouum quid constitutum in Ecclesia, illudque promisit Clericus seruaturum se per idem Iuramentum, quod ante praestiterat. Consultus Pontifex, nūquid Clericus ad nouae constitutionis ob-

Centuria III. Cap. CCVI. 501

obseruantiam, quasi ex iureiurando obligaretur, respondet, non Religione Iuramenti, sed promissionis federe obligari h.v. Clericus, qui iurauit, se statuta in Ecclesia sua edita seruaturum, promittens per idem Iuramentum statutum, quod postmodum subsecutum est, fideliter obseruare, licet transgredi non debuerat, quod promisit, non tenetur ad illius obseruantiam ex debito prestiti Iuramenti. At cur ita? quia Clericus (inquiunt) per idem Iuramentum promisit quidem, sed verba non protulit Iuramenti.

Respondet Couarr., potuisse Clericum denuo iurare, sed iuramentum primo prestitum extendere non potuisse, quod & Suar. confirmat, & Cuiac. Nam iurare, & non iurare esse quidem in potestate hominis, sed postquam prestitum iuramentum in causa aliqua sit, non esse tunc in hominis voluntate efficere, ut iuramentum illud maiorem, vel minorem habeat obligationem, suum enim esse Iuramento iam emisso effectum naturalem, quem augere homo non possit, vel minuere. Hæc ille.

Explicatio itaque difficultatis non tam ex verbis sumenda est, quam ex alio; & ut æstimo ego, ab intentione promissoris. Nam, vel promittere per idem Iuramentum Clericus voluit, hoc est, eodem, sed repetito Iuramento, vel per idem Iuramentum non repetitum, non renouatum, sed in suo esse consistens. Si priori modo, certe non tam extendere voluit Clericus, quod non potuit, quam se eodem, hoc est, pari iuramento denuo religare, quod potuit. Si posteriori, tunc aliter constitui res oportet; fuerat enim de statutis iam editis prestitum Iusiurandum, quorum finibus circumscribatur, nec protendi aliquo modo po-

terat ad edenda, quasi ad incogitata. Responsum itaque fuit, non obligari Clericum, nam tenor primi iuramenti restringebatur in legibus ante editis, & quoad novas legum constitutiones nullum denuo prolatum iuramentum fuerat. Aut ergo Clericus errauerat, putans sufficere iuramentum primo præstitum, & tunc detecto errore cessauit obligatio quasi erroneæ conscientiæ; Aut non errauerat, sed decipere eos voluerat, quibus iuraturus erat, & tunc idem, nam deceptorium iuramentum non fuit iuramentum, ut sup. Sic autem debuit Pontifex definire,

- 3 maxime, quia disputabatur res in foro externo, ut opinor, ubi verba ad fauorem proferentis, & promittentis interpretationem omnem capiunt. *l. quicquid. ff. de Verb. oblig. l. si quis intentione. ff. de Indic.*

- Cur autem extendi non posset antecedens iuramentum, primus fortasse explico ad mentem Pontificis. iuramentum
4 nihil aliud, quam probatio, est. *cap. 2. de probat. cap. mulieri. de Iureiur. l. ult. §. licentia. C. de Iu. delib. l. ult. C. de fideic. l. si quis iniurandum. C. de reb. cred. l. tutor. ff. de Iureiur.*

Probatio autem sui natura in eo stringitur, quod probatur. Sicut ergo inauditum esset dicere, probationem per testes ad causam protendi posse, quæ probata non esset, ita & probationem per iuramentum.

Dixeram paulo ante, iuramentum solo animi intellectu consistere posse, nec tamen inutilis hæc disquisitio fuit, nunc enim de iuramento disputauimus, prout recipi ab eo debet, qui illud in contractu, seu actu aliquo Iudiciali præstiturus esset. Et quia iurans non potest nisi signo aliquo se se homini explicare, opportune quæsitum est, quale hoc

Centuria III. Cap. CCVI. 503

hoc signum esse deberet, & num opus sit verbis, vel signa alia sufficere possint, quibus iurantis animus arguatur, & sic, &c.

a Teste Cauall. pract. q. 406.

g De pact. in princ. n. 4.

7 Rob. de Iurcur. n. 21.

d De Iuram. lib. 1. c. 11.

e Sup. n. 5.

f Sep.

n d. e. penul.

o Suar. sup. n. 9.

i c. 205.

x Dixi de relax. c. 2. n. 10.

λ Dixi Sac. Iur. contr. dissert. 4. c. 14.

μ cap. 204.

An per alienos, & commentitios Deos, hoc est, per Idola iurari possit. *Ad c. mouet te. 22. q. 1. Cap. CCVII.*

- 1 Qui per demones iurat, nec deinceps seruat, bis peccat.
- 2 Iuramentum per falsos Deos quo pacto obliget.
- 3 Infidelis, qui per Deum suum iurat, & ad fidem venit, an teneatur Iuramento.
- 4 An peccet is, qui iuramentum recipit a fideli per falsos Deos.
- 5 Periurij nomen pro quolibet iurandi abusu interdum est.

Videbatur affirmandum ex August. in d. c. mouet te. h. v. *Mouet te, utrum eius fide utendum sit, qui, ut eam seruet, per demones iurauerit; ubi te volo prius considerare, utrum, si quispiam per Deos falsos iurauerit, se fidem seruaturum, & non seruauerit, non tibi videatur bis peccasse? Si enim tali iuratione promissam seruaret fidem, ideo tantum peccasse iudicaretur, quia per tales Deos iurauit. Illud autem nemo reprehenderet, quia fidem seruauit. Nunc vero, quia & iurauit per quos non debuit, & contra pollicitam fidem fecit, quod non debuit, bis utique peccauit, ac per hoc qui utitur fide illius, quem constat iurasse per falsos Deos, & utitur non ad malam rem, sed ad licitam, & bonam, non peccato eius*

li 4 sc

- se sociat, quo per Dæmonia iuravit, sed bono pacto eius, quo*
- 1 *fidem seruauit.* Hic Augustinus (quicquid Glosator ^a dicat) de fidei loquitur, qui per Dæmones iurat, hoc est, falsos Deos, & quærit, num alteri liceat eius fide uti, qui ita iurarit. Respondetque, eum, qui per Dæmones iurarit, nec deinceps iuramentum seruauit, bis peccasse, & quia sacramento non stetit, & quia fidem violauit. Valuit ergo Iusiurandum. Confirmatque id satis Augustin. dū ait deinceps. *Quanto enim per quod iuratur magis est sanctum, tanto magis est pænale periurium; quasi omnino velit, periurium esse frangere Iuramentum, quod præstitū fuerit per Idola, aut falsos Deos, licet non sit adeo pænale.*
- 2 Canonistę ^b dant manus. At Suar., diuidi Scribentes docet in explicanda re; esse enim qui dicant, stare Iuramentum, quia licet versa fuerit intentio iurantis ad falsos Deos, iuratum tamen ex intentione fuit, quod satis. Et esse rursus, qui id negent, neque aliter obligare Iuramentum velint, quam ratione fœderis, pactionis, & humanæ fidei. Sed neutrum credit; retinet vero, quod docuit Sor. ^d iuramentum per falsos Deos non obligare a se ipso, hoc est, a vi, & potestate sacramenti, quasi non, ut oportet, elicitū a virtute Religionis, non coniunctum infallibili veritati, honorique, & venerationi veri Dei, obligare tamen ex conscientia erronea iurantis, nam communi Theologorum placito erroneam conscientiam vim obligandi habere ea ipsa ratione, sub qua concepta sit. De hac itaq; aberrante conscientia Augustini locum accipiendum putant, ^e & ex hac disputationem illam dirimunt, quæ
- 3 *quotidiana est; an, si iuret infidelis per Deum suum, exindeque*

Centuria III. Cap. CCVII. 505

deque conuertatur ad fidem, teneatur Iuramento eiusmodi.

Nam (inquiunt) si iuramentum non plus valuit, quam ex conscientia erronea, non eo tenebitur conuersus ad fidem; idque ea ratione, quia ubi primum depellitur erronea conscientia (depellitur vero, si lumen illucescat fidei) illico cessat obligatio. Arctabitur quidem infidelis, sed sola promissione, & fide, non iuramento, quia sola suppetet obligatio pacti, fœderis, sola (inquam) obligatio iustitiæ, non Religionis.

Sed vim patitur Augustinus; Mihi autem Augustini litera duas habet partes, seu quæstiones. Vna est, an peccare videatur is, qui iuramentum recipit a fideli per Dæmonia, vel falsos Deos. Altera, an & peccati reus ille sit, qui iuramentum ab infideli exigit per falsos Deos quidē, sed quos colit, ac veros putat infidelis. Prima quæstio ijs, quæ nuper rescripsimus, verbis continetur. Posterior ibi.

- 4 *Alia autem quæstio, &c.* Primæ respondet, non peccare eum, qui per alienos Deos iusiurandum recipit a fideli, quia dum recipit, non se Iurijurando sociat male iurantibus, sed pacto, & datæ fidei bene promittentis, Qui autē iurauit (inquit Aug.) si fidem non seruat, peccat bis, non quia simul, & iuramentum violarit, & fidē promissæ rei, vt male dicitur in argumento, sed quia iurauit per falsos Deos, quod est peccatum primum, & deinceps violauit pacti fidem, quod est secundum. Ergo hucusque impertinens Augustini locus est. Secundæ quæstioni respondet, non peccare eum, qui iuramentum exigit ab infideli per falsos Deos, non enim propterea Dæmonum Religionem, & cultum sequitur, aut commendat, sed cau-
- tio-

tionem sibi suam a conscientia erronea eiusdem infidelis exquirat.

- 5 Minus obstat verba illa. *Quanto enim per quod iuratur, etc.* Nam, si stare nomen periurij debet in suo naturali significato, trahetur in absurdum, cum per falsos Deos veraciter iurare non periurium sit, sed *Idolatria*. Probo itaque, quod Glosator habet sumptum fuisse periurij nomen pro quolibet iurandi abusu, vel, ut ipse loquitur, pro temerario Iuramento, quasi dixerit August. eum, qui iurat fallaciter per Deum verum, plus iureiurando abuti, quia sanctum Dei nomen per vanum adsumit, quam abutatur is, qui per Deos alienos iurat, licet veraciter.

At (inquit) sic ille loquitur ibi, *magis est sanctum, &c.* ut sanctum esse velit iurare per falsos Deos.

Æstimo, non eum fuisse sensum Augustini, ut per dictionem illam *magis* comparare aliquid vellet, cum bene sciret, Dæmones non esse sanctos; quapropter non comparative sumendam esse, sed (quod aiunt) abnegative; in eum scilicet modum, ut sanctitatem omnem abroget in falsis Dijs. Vide gl.

Concludes, nullatenus valere iuramentum, vel cum Ethnicis ipsis Legumlatoribus, nam & Vlp. in l. non erit. in fi. ff. de Iureiur. Sed si quis (inquit) *illicitum iusiurandum detulerit, scilicet, improbatæ publicæ Religionis, videamus, an pro eo habeatur, atque si iuratum non esset. Quod magis existimo dicendum.*

^a Ver. sociat.

^b In c. & si Christus de Iure Iur. ubi Abb. n. 13.

^c De Iuram. lib. 2. c. 5. n. 5.

^d De Iust. q. 2. art. 5.

Centuria III. Cap. CCVIII. 507

^e Vide Sot. ibid. Couarr. de pact. par. 1. §. 1. n. 10. Suar sup. n. 6.

^g Per. periurium.

ⁿ Per. magis.

An Iuramentum valeat per creaturas, & lumen Augustino additum in cap. Ecce dico. 22. q. 5. Cap. CCVIII.

- 1 Iuramentum per lapidem.
- 2 Periurij nomen varie acceptum.
- 3 Iuramenta per lapides, &c. quando valcant.
- 4 Iuramentum testimonium est fidei.

Iurare per Creaturas cum exhibitione reuerentiæ, & La-
trix, quæ vni debetur Deo, non tantum licitum non esse,
sed blasphemum, impietatem denique esse Idolatriæ, di-
xi cum alijs alibi. Et tamen valere Iuramentum, quod
per lapidem præstitum fuerit, non obscure docet Augu-
stin. in d. c. Ecce dico. h. v. Ecce dico charitati vestræ, et qui
ⁱ super lapidem falsum iurat, periurus est. Unde hoc dico?
Quia multi & hoc falluntur & putant, quia nihil est, per quod
iurant, non se crimine teneri periurij. Prorsus periurus es, quia
per id, quod sanctum non putas, falsum iuras. Si tu illud sanctum
non putas, sanctum puta, cui iuras, non enim quando iuras,
tibi iuras, aut lapidi iuras, sed proximo iuras. Homini iuras
ante lapidem, sed numquid non ante Deum? Non te audit la-
pis loquentem, sed punit te Deus fallentem. Hæc ille; qui si
mendose legitur, vt estimat Couarr. frustra est labor
omnis. Sin interpretatione dignus est, si pudica litera est,
procurare oportet, ne prauo aliquo sensu corrumpatur.
Couarr. > erudite explicat Augustini sensum de Ioue lapi-
de. Sed Iouis lapidis commentum non probat Suar.
quasi

quasi Augustini verbis oblectatam, & lapidem pro Idolo reponit, quod clauderetur in Templo, concludens, iurantes per Lapidem non reprehendi a Sanctissimo Episcopo quasi periurij, sed quasi iniustæ deceptionis reos, sic enim loquitur. *Non te audit lapis loquentem, sed punit te Deus fallentem.* Non ergo peierantem, sed fallentem. Vel ad summum vocari periurij reos non vere, sed per speciem, & scandalum, quasi dolo iuramento videntes, quod alij vti verum recepissent iuxta ea, quæ ex Isidoro diximus sup. §

- 2 Si lapidē sumis, ut par est, pro creatura super qua iuratur, tunc periurij nomen duo indicat. Vnum est abusus iuramenti, quia per creaturam exhibetur Idolatrarum more, quo sensu non semel acceptum periurij nomen. Vide eundem Augustin. *in cap. mouet te. 22. q. 1. ibi Verumtamen, &c.* Alterum est dolus in iurando, & cum eo scandalum ex infidelitate iuramenti resultans, seu acceptio iuramenti ex intentione illius, cui iuratur, is enim fractionem iuramenti sibi dolo exhibiti periurium vocat. Hæc Augustinus manifeste; nam ubi primum de eo, qui super lapidem falsum iurat, sic dixit. *Prorsus periurus es, quia per id, quod sanctum non putas, falsum iuras.* statim subiungit. *Si tu illud sanctum non putas, sanctum puta, cui iuras, non enim quando iuras, tibi iuras, sed proximo iuras.* En periurium dicitur dolus ille, qui erga proximum iurando committitur. Sequitur deinceps. *Homini iuras ante lapidem, sed numquid non ante Deum? Ante Deum quomodo? Numquid iuratum est Deo? Non hercle, nam concludit statim. Non te audit lapis loquentem, sed punit te Deus*

Centuria III. Cap. CCVIII. 509

Deus fallentem. Fallentem itaq; non peierantem, quasi dixerit. Non valuit Iuramentum per lapidem, quia lapis non audit; nec valuit per Deum, quia inuocatus non fuit Deus, sed Deus pro Iuramento haberi, quod ita iuratum est, iubet, & quasi periurum eum habet, qui proximum interceperit specie Iuramenti, punitque eum, si minus peierantem, saltem Iurisiurandi specie decipientē.

- 3 Noueris, iurare per lapidem, vt sic, Idolatriam esse. At, si consideretur lapis, prout diuina virtus, quantum capere res potest, in eo nitet, si (inquam) in lapide honoretur Deus, tunc, & per lapidem, & per aliam quamlibet creaturam recte iurari. "Iurari itaq; per creaturas non absolute spectatas, & a se ipsis, sed vt ad Deum relatas, vel iurari tunc per Deum ipsum, quatenus in creatis a se rebus existit, elucet, &c. Iuramentum (inquit Sot. ³) testimonium est fidei, qua Deum optimum maximum veritatis fontem profiteamur. Licet autem fides primo, ac principaliter de Deo sit, qui prima veritas, porrigitur tamen ad Creaturas, quas agnoscimus opera esse Dei, & in quibus per essentiam, potentiam, præsentiāq; est Deus, Eodem itaque modo & Iuramentum quamuis in Deum primo, præcipueq; quasi in primā veritatem referatur, protenditur tamen ad Creaturas, vti in ipsis tanquam operis Dei diuina etiam veritas existit, lucetq; &c.

^a *De relax. Iur. c. 2. n. 18.*

^β *De pact. par. 1. §. 1. n. 3. cum quo & Suar. de Iuram. lib. 2. c. 5. n. 4.*

^γ *Sup.*

^δ *Vide Alex. ab Alex. Genial. lib. 5. c. 10. Coras. ad l. Admoneri di. n. 2. ff. de Iureiur. Ruard. Varior. lib. 5. c. 5. 10. 1. Sot. de Iustit. lib. 3. q. 2. art. 7. Suar. sup. Me ipsum d. c. 2. n. 22.*

^e *Sup.*

cap.

§ Cap. 205.

^a Dixi de relax. Iur. d. c. 2. n. 25.

0 Sup. q. 1. art. 6.

An iurasse putetur is, qui in^a fide promissit sua. *Ad cap. ex rescripto. de Iureiur. Cap. CCIX.*

- 1 *In dubio pro Religione.*
- 2 *In dubio iurasse nemo præsumitur.*
- 3 *In dubio pro promittente, & proferente.*
- 4 *Verbi, similiter, quæ vis.*
- 5 *Non refert, si in fide dicatur, aut per fidem.*
- 6 *Aut si proferens sit nobilis, vel ignobilis.*
- 7 *Aut si contactus accedat rei sacræ, vel minus.*
- 8 *Fides ex vero quid, & unde dicta.*
- 9 *Fides Christi an proprie dicatur fides.*
- 10 *Fidei, & iuramenti discrimen est.*

ET videtur affirmatum communibus votis. ^a Præmoneo autem, fori Iudicialis disquisitionem hanc esse; nam in foro Cæli estimare unusquisque apud semetipsum potest, & debet, an voluerit iurare, potuit enim sic facere, si respectum habuit diuini Numinis. *arg. l. qui per salutem. ff. de Iureiur.* si humanam fidem, hoc est, fidelitatem respexit quasi participationem diuinæ bonitatis, aut veritatis; si quasi creaturam, in qua reluceat Deus; si quasi Christianā fidem, quæ sacrosancta res est, &c.

Affirmant itaque, iurasse eum, qui per fidem promissit suam, quod, & ratio suadere videtur, & Canonum authoritas. Vide *cap. ad aures. de his, quæ vi, met. cau. cap. 2. de fideiuss. cap. constitutus. de Trans. cap. cum tempore. de*

Ar.

Centuria III. Cap. CCIX.

511

e Arbitr. cap. querelam. Ne Præl. vic. su. cap. ex rescripto. de Iure Iur. Est autem præcipuum id, quod postremo hoc cap. continetur. Abbas Tremen. pro ciuili debito Monasterij obsides dedit, qui de seruanda conuentione iurarunt, & vt ipsis deficientibus in eorum alij locum sufficerentur, sique neque hi quidem fidem seruarent, fideiussores addidit, qui *similiter* (inquit Pont.) *fide præstitisse dicuntur.* At fidem præstitisse nihil aliud præterea est, quam iurasse, sic enim Pontifex statim. *Ideoque mandamus, quatenus tam Abbatem, quam Monachos, quam V. & uxorem ipsius* (hi duo fideiussores dati erant) *moncatis, vt, sicut iurarunt, eandem conditionem faciant adimpleri.* Et hi quidem, qui fidem præstitisse paulo ante dicebantur, nunc iurare dicuntur, quasi vnum, idemque sit præstare fidem, & iurare.

Sed non eius momenti hæc erant, vt in fide promittentibus laqueos injici oporteret. Nam recepta illa positio, quæ Religioni fauet in ambigua causa, *arg. l. sunt personæ. ff. de Relig. & sumpt. fun.* in causa iurantis exceptionem habet valde insignem, scilicet, in dubio neminem iurasse præsumi. *cap. penul. de Iurciur.* & iure quidem, cum in dubijs interpretatio omnis sit pro eo, qui promittit. *l. quicquid. ff. de Verb. obl.* neque aliter intelligi verba debeant in ambigua causa, quam ex mente, & declaratione proferentis. *l. si quis intentione. ff. de Iudic.* & quidem absque discrimine vlllo fori.

Nec mouere nos debent, vel alij Canones, qui corruunt ex se se, vel quod præcipuum fuerat ex *d. c. rescripto.* Nam, quod ait Pont. *Qui similiter fidem præstitisse dicuntur,* quod (in.

(inquam) ait *similiter*, iuratoriā fidem repetit anterioribus verbis expressam, in eadem paritate, & facti, & modi. Sensus itaque est, Abbatem, & fidem præstitisse, & iurasse, similiterque egisse, & fideiussores, & reliquos, ut scilicet interposita fide iurarent. Sic retorqueretur Pontificis autoritas, non enim sic acciperemus seclusa declaratione Legislatoris.

- 5 Itaque in mediam sententiā venit Sot.: cum docuit, aliud esse, si dicatur *in fide* aliud, si dicatur, *per fidē*, ut priori modo Iuramentum non sit, posteriori secus. Sed hæc nec suo quidem Authori deinceps placuit.
- 6 Alij censuere, si promiserit nobilis in fide sua, non esse Iuramentum; At si ex plebe sit, qui promisit, tunc iuratū videri in fide Christi, cum ignobilis ex propria conditione non habeat fidem; sed perperam, cum & plebeius affirmare aliquid se posse existimet in fide verbi, maxime, si bonus vir.
- 7 Plurimi iudicarunt, iuramentum cenferi, quod sacræ rei contactu præstitum est, fidem vero, quæ citra contactum. Sed commentitium esse hoc, ea, quæ statim sequitur, quæstio explicat.
- 8 Prævaluit, ut opinor, quod & verius est. Nam fides nihil aliud ex vero est, quam dictorum, & conuentorum constantia, & veritas, dicta a *ficndo*, ut videlicet fiat, quod *fieri dictum* est. Hinc Terent.

Tristis seueritas inest in vultu, atque in verbis fides.

Atque ita statuimus, vel ipsa legum acceptione. l. i. ff. si cer. pet. l. i. ff. de constit. pec. §. vendite. Inst. de rer. diu. vel communi tam loquentium, quam audientium vsu, ne-

mo

Centuria III. Cap. CCIX. 513

mo enim iuratum sibi id putat, quod promissum in fide est, sed pro morali quadam fide recipi ab vnoquoque solet, maxime, cum hunc loquendi morem fideles cum infidelibus parem habeant. Et reuera, vt fidei nomine significetur Christi fides, improprium est, nam plus a Græco verbo, quam a Latinorum probato loquendi more dicitur *Christiana fides*, & melius Christiana persuasio appellaretur, quam fides, vt docuerunt viri doctissimi Valla, & Budæ.^u

IO Maximi autem referre potest, quid sequare; nam licet apud Deum non sit maior obligatio sacramenti, quam fidei; c. *Iuramenti*. 22. q. 5. maior tamē Iurisiurandi, quam fidei Religio est, atque ideo potestas maior. Vide *cap. debitores. de Iureiur.* & quæ alibi ego,

^a Vide Fely. ad Rub. de Iureiur. n. 6. & ad c. querelam. n. 7. eod. Sanch. de Matrim. lib. 7. disput. 79. n. 28. & lib. 3. de cal. c. 2. n. 32. Gayl. pract. obs. 61. n. 1. lib. 2. Surd. decis. 214. n. 3. & quos ego de relax. c. 2. n. 3.

^b Vide Alc. d. Rub. de Iureiur. n. 5.

^c Cuiet. 2. 2. D. Tho. q. 89. art. 7. Conarr. de Pact. par. 1. §. 2. n. 2. Suar. de Iuram. lib. 2. c. 33. n. 5. & c.

^d Dixi de relax. d. c. 2. n. 12.

^e De Inst. lib. 8. q. 1. art. 6.

^f Suar. sup. lib. 1. c. 5. n. 11. & c. 13. n. 9.

^g Menad. disput. de pact. lib. 1. c. 6. q. 3.

^h Suar. d. c. 13. n. 12.

ⁱ Vide Alex. ad l. si quis maior. in fi. C. de Transf. Alc. sup. n. 29.

^k Vide Azor. Instit. Moral. to. 1. lib. 11. c. 3. Less. de Instit. lib. 2. c. 42. dub. 1. n. 4. Sanch. sup. & quos ego d. c. 2. n. 6.

^l Adde Moli. de contrall. disp. 262. n. 4.

^m Penes Calu. in Lex.

ⁿ Sac. In contr. dissert. 10. c. 13. & d. c. 2. n. 13.

Tactum scripturæ non esse Iurijurando essentialem. Ad
l. generaliter. §. ult. C. de Iu. delib. Cap. CCX.

Kk

I Iu-

- 1 Iuramentum quid.
- 2 Iuramentum in intellectu.
- 3 Neque indiget verbis.
- 4 Episcopus ex prerogatiua scripturas non tangit, cum iurat.
- 5 Nec presbiter.
- 6 Tactus scripturae in quibus, aut quando requiratur.
- 7 Voti in solemne, & simplex distributio qualis.
- 8 Omissio solemnitate an irritum faciat Iuramentum.
- 9 Levis solemnitate defectus non vitiat.
- 10 Solemnis Iuramenti bona.

1 **S**ic resoluunt, cum aliud non sit Iuramentum, quam Dei in testem assumptio, totumque in intellectu, seu
 2 intellectuali locutione sit, nec indigeat verbis quidem,
 3 ne dum tactu aliquo. Quocirca bene Chrysostomus in cap. si
 aliqua. 22. q. 1. ridet eos pleno ore, qui contactus forte
 causam sequentes plus esse dicunt per Euangelia, quam
 per Deum ipsum iurare.

Obstant tamen omnium gentium mores, atque exempla;
 quin & Iura. Vide d. l. generaliter. §. ult. ibi. siue sacris scri-
 pturis tactis. l. 1. C. si aduer. vendit. ibi corporaliter, &c.
 cap. quoties. 1. q. 7. c. hortamur. 3. q. 9. cap. quoties. §. porro. de
 purgat. can. cap. Venerabili. de sent. excom. cap. ut circa, de
 4 Elect. in 6. clem. 1. §. porro. de haeret. Hinc speciale in
 Episcopo, ut propositis tantum iuret, sed non tactis Euan-
 gelijs. cap. ult. de Iuram. calum. cap. testimonium in fi. 1. 1.
 q. 1. Auth. sed Iudex. C. de Epif & Cler. & in quolibet
 5 etiam presbitero, ne manum iurando adinoueatur. cap. si
 quis presbiter. 2. q. 5. ibi Manus enim, per quam corpus, &
 san-

Centuria III. Cap. CCX.

515

sanguis Christi conficitur, polluctur? &c.

- 6 Æstimo, a se ipso Iuramentum nullo egere contactu scripturæ, aut rei; verumtamen esse casus in Iure, quibus requiratur tactus quasi extrinseca solemnitas quædam.
 - 7 Sic votum in solemne, et simplex distribui solet, cum tamen ex communi Scribentium placito nullum inter hæc sit essentielle discrimen. Ergo & Iusiurandum, si contactus accesserit rei sacræ, solemne erit, nec tamen a simplici differet per essentialiam. Si quaeris, an omisio sollemnitis irritum facere iusiurandum possit, affirmabo utique.
 - 8 Nec sit, qui obijciat, leuem esse solemnitatem, quæ vitare actum non possit, arg. l. 1. §. 1. ff. de Vent. inspic. l. cum hi. §. si Prætor. ff. Transact. & Nam, si deliberatum.
 - 10 oportet esse Iuramentum, cum emittitur, si incorruptum, cum emissum est, vtrumque bene agitur, si solemne est; deliberationem quippe auget solemnitas, præstatque simul, vt Iuramentum, quod eius munere publicum fit, nisi cum scandalo violari non possit. Crescit per eam fides, & reuerentia Sacramenti præstiti, & cum his timor, ac terror iurantis, peccatumque, & pœna. Per eandem quasi regitur obedientia Magistratus. Denique huius sollemnitis talis, tantaque haberi ratio solet inter homines, vt & in priuatis Iuramentis partem eius aliquam adhiberi procurent; vnde Chrysostomus. Cum (inquit) super mensam adiuras sacram, & ubi Christus positus est immolatus, ibi fratrem tuum immolas. Et infra. Saltem librum istum reuerere, quem in Iuramento porrigis.
- Statues, absque præscripta sollemnitate iurantem in foro animæ obligari, extrinsecus vero nullam sentire obligationem posse.

Kk

2

Vi-

- a* Vide Alc. ad Rub. de Iureiur. n. 29. Cauall. in pract. q. 407. Couarr. de pact. par. 1. §. 1. n. 1. Suar. de Iuram. lib. 1. c. 12. n. 4. Sanch. de Matrim. lib. 7. disp. 108. n. 14. & decal. lib. 3. c. 1. n. 3.
β Sup. c. 204.
γ Sup. c. 206.
δ Vide Alex. ab Alex. lib. 5. Genial. c. 10. Couarr. & Suar sup.
ε Vide Gl. d. clem. 1. §. porro. ver. tacta. & d. c. ut circa. Alciat. Rub. de Iureiur. n. 31. Couarr. sup. num. 2. Sanch. d. disp. 108. num. 14. Suar. sup. n. 6. Merill. 2. obs. cap. vlt.
ζ Vide Alc. sup. n. 32.
η Homil. 15. ad Popul.

De virtute Iuramenti. Ad cap. debitores. de Iureiur.
 Cap. CCXI.

- 1 Iuramentum olim accessionis vice.
- 2 Quod deinceps secus.
- 3 Iuramento promissorio inest assertorium.
- 4 Iuramentum non aliud est, quam probatio.
- 5 Iuramentum cur valeat de Usuris soluendis. 7.
- 6 Iuramentum cum peccato prestitum quando seruari oporteat.

- 1 **E**Rat iure Digestorum iusiurandum accessionis vice; nec valere aliquid poterat, si actus non valeret, cui interpositum esset. *l. Iurisgentium. §. si paciscar. ff. de Pact. l. si quis inquilinos. in fi. ff. de leg. 1. l. si quis pro eo. ff. de fideiuss. a* Idque & Iure Codicis obtinebat; *l. non dubium. C. de ll. nisi quod impedire poterat in integrum restitutionem. l. 1. C. si adu. vendit.*
- 2 Cœpit autem Iuramentum a se ipso, independenterque (ut loqui solent) obligare, licet actus non valeret, ex nouissima constitutione Friderici in *Autentica Sacramenta puberum. C. si adu. Vendit. si communis interpretatio vera est. β* Quod ipsum iure demum Pontificio fir-

Centuria III. Cap. CCXI. 517

firmatum fuit, quo clarius proditum, omne iuramentū
seruari oportere, quod in dispendium non vergeret æ-
ternæ salutis. *cap. cum contingat de Iureiur. c. 2. de pact. in 6.*

- 3 Nam iuramento promissorio inest assertorium, cui non
potest deesse materia aliqua, quæ subijciatur; qui enim
promittens iurat, daturum se, facturum ve aliquid, eo
ipso asserit, & iurat, verum illud esse, quod promittit, seq.
habere in præsens voluntatem, & propositum dandi, fa-
ciendi ve.

- Hæc cum non satis religiose aduerterent Ethnici Legū-
latores, crediderunt, non posse iuramentum stare, si a-
ctus deficeret, cui interpositum illud esset; forte, quia Iu-
ramentum nihil aliud, quam probatio, est; hanc au-
tem evanescere omnino oportet, si nihil est, quod pro-
betur; sed male, nam si actus corruat, assertio tamen nō
corrui, quæ probari iureiurando possit. Non itaque sa-
tis mirum videri cuiquam potest, si Iuramentum valet de
soluendis Vsuris, cum tamen Vsurarum promissio non
valeat. *d. cap. debitores*; nam suam a se ipso obligationem
Iusiurandum habet, & is, qui promissit, vsuras se soluturū,
simul asseruit, verum esse, quod promissit, quo circa verū
eum facere oportet, quod sacramento firmavit.

- At (inquies) quomodo Iuramentum valet de soluendis
Vsuris, si peccati nutritium est, neque absque turpitudi-
ne præstari etiam potest? Resp. valere iuramentum, li-
cet fuerit cum peccato præstitum, si seruari potest absque
peccato. *cap. & si Christus. de Iureiur. ibi. & quamvis per*
7 *creaturam* Enimvero Iuramentum de soluendis Vsuris,
& seruari sine peccato potest, & præstari. Præstari (in-
Kk 3 quam)

quā) nisi debitor vsurarum creditorem allexerit alioqui non facturum, seq. eo modo criminis socium fecerit. Vide D. Tho. §

^a Vide Coras. ad l. admonendi. n. 25. ff. de Iureiur. Pet. Greg. synt. lib. 50. cap. 5.

Omnes ad d. l. si quis pro eo.

^b Vide Coras. sup.

^c Dixi de relaxat. c. 13. n. 16. cum relatis ibid.

^d Vide Sac. In contr. dissert. 4. c. 14.

^e Lute Suar. de Iuram. lib. 2. to. 10. cap. 24.

§ 2. 1. q. 78 art. 4. in corp. & quæ ego Sac. In contr. differe. 10. c. 2. n. 22.

An ex Iureiurando acquiratur homini obligatio. *Ad l.*
si quis pro eo. ff. de fideiuss. Cap. CCXII.

- 1 Naturali obligationi accedere fideiussor potest.
- 2 Iuramentum olim quasi accessio.
- 3 Nec debere operas potest, nec iurare, qui libertus non est.
- 4 Soli Deo ex Iureiurando obligatio oritur, & quæ.
- 5 Iuramentum est testimonium.
- 6 Et species probationis.

Negavit Bart. cum magis communi sententia, de qua plene Coras. & pro Bartolo videntur Donel. & Cuiac. & satisque evidens pro hac re visum illud est, quod arguitur ex d. l. si quis pro eo. ubi Paul. Si quis pro eo, qui libertus non esset, & operas præstaturum se iurasset, fideiussor
1 erit, non tenebitur. Igitur huic Iuramento fideiussor non accedit, cum tamē naturali obligationi accedere fideiussor possit. l. fideiussor. ib. §. fideiussor. ff. de fideiuss. quo satis liquet, obligationem naturalem ex iuramento minime oriri.

Vereor, ne quid, vel minimum, de hac re Paulus probet; non enim ideo accedere fideiussor non potest, quia non ori-
tur

Centuria III. Cap. CCXII. §19

tur ex Iuramento naturalis obligatio, sed, quia Iuramentum illud omnino nullum est, quasi nec præstitum fuisset; nam perpetuum illud fuit in Iure Pandectarum, & Codicis, ut Iuramentum accessio quasi esset alterius principalis rei, eaque corrumpente ipsum quoque corrumpet Iuramentum. *l. Iuramentum. §. si paciscar. ff. de Pact. l. si quis inquilinos. in fi. ff. de leg. 1. l. non dubium. in fi. C. de ll. §. Quia igitur debere operas non poterat, qui libertus non esset, ideo nec iurare. Vide l. penul. ff. si a paren. quis manum. l. nullum. ff. de Obseq. l. ut Iuraturandi. ff. de oper. libert. l. ult. ff. de liber. cau. l. servum testamento. ff. de manum. test. l. 1. cum gl. 1. C. de oper. libert.*

Æstimo tamen, verissimam esse Bartoli, & communis sententiae positionem, immo, quod alicubi receptum legimus, ex Iuramento Deo primum, ac præcipue, deinceps verò homini obligationem quaeri, quasi somnium puto esse male affecti hominis; dico enim, soli Deo ex Iureiurando obligationem quaeri, neque aliam esse obligationem hanc, quam Religionis, & cultus, hoc enim esse, quod scriptum habemus *in c. debitores. de Iureiur. cogendi sunt Domino reddere Iuramentum*. Domino (inquit) quod not. Hoc ita explico. Iuramentum est assumptio diuini nominis in testimonium rei illius, quæ homini asseritur, vel promittitur. Est (inquā) Iuramentum nihil aliud, quam testimonium, ergo non ex genere obligationis, sed ex genere probationis, nam & specie probationis Iusiurandum esse, dixi cum alijs alibi. Testimonij vero non obligare est, sed probare, & fidem facere, quapropter, si hominem adhibeo testem alicuius veritatis, nulla inter me, & eum

obligatio oritur, qui probationem a me recipit. Sin Deū testem exhibeo, obligor quidem Deo, sed sola, atque ea quidem circumstantiali (sic loqui liceat) obligatione Religionis, cultus, & reuerentiæ; esset enim iniuriosum Deo maxime, si in testem nuncuparetur falsitatis. Est itaque obligatio quidē a Iuramento, sed Religionis, quæ soli Deo deberi potest; hoc enim est Domino reddere Iuramentum. *d. cap. debitores.* hoc Religionem seruare Iuramenti, si cui aliquid iurato promiserimus. *cap. commissum. de sponsal.*

^a *Ad l. si quis pro eo n. 3. ff. de fideiuss.*

^b *Ad l. si admonendi. n. 17. ff. de Iureiur.*

^c *Comment. lib. 24. c. 9.*

^d *22. obs. 7.*

^e *Vide, Coras. sup. & d. l. si quis pro eo.*

^f *Pulchre Coras. ad d. l. admonendi. n. 25.*

^g *Coras. ibid & d. l. si quis pro eo.*

^h *Vide, qua Sac. lu. contr. dissert. 10. c. 2. n. 20.*

ⁱ *D. Tho. 2. 2. q. 89. art. 1. Vide qua ego de relax c. 2.*

^k *Sac. lu. contr. dissert. 4. c. 14. & sup. c. 206.*

De eadem re, & conciliatus Greg. 3. in cap. 1.
de Iureiur. Cap. CCXIII.

1 *Relaxatio præsupponit Vinculum relaxabile.*

2 *Quo pacto Usurarius Creditor Iuramenti Vinculum laxare dicatur.*

MAndamus (ait Gregor.) quatenus Creditores ad Iuramenta super Usuris sibi soluendis præstita relaxanda Ecclesiastica districtione cogatis. Atqui (inquiunt) si constringi Creditor debet ad relaxandum Iuramentū, palam est, ius aliquod obligationis ex Iuramento Creditori acquiri, qui enim ius habet relaxandi, is & retinendi ius ha-

Centuria III. Cap. CCXIV. 521

- 1 habere non ambigitur, quippe relaxatio præsupponit Vinculum relaxabile. *l. decem. ff. de Verb oblig. cap. ad dissolucendum. de despons. impub.*

Existimo, nihil obesse, quod opponitur; obligatio enim ex Iuramento soli Deo quidem acquiritur, ut, dicebam, sed ad fauorem hominis, cui iuratur, unde fit, ut remittente homine, remittat & Deus. Igitur Creditorem adstringere ad relaxandum Iuramentum aliud profecto non est, quam eundem compellere, ut dimittat, quod eo dimittente simul dimissurus Deus sit. Ita fit, ut relaxatio vinculum supponat, quo Deo religemur, non homini, sed laxante homine laxet quoque Deus. Quid enim tunc probetur Iuramento, si nihil pro se probari creditor velit? Aut, si nihil est, quod probari Iureiurando debeat, an non tunc cessare etiam Iuramentum oporteat, & cum eo Religionem quoque, seu obligationem Religionis? Alius fortasse dixerit, suppetere Creditori ius, non quidem agendi contra reum quasi obligatum, sed conquerendi, aut querelandi aduersus iurantem uti periurij reum, cum eius inter sit, periurium non admitti; Aut Euangelice denunciandi ad præscriptum Romani Pont. *in cap. nouit. de Iudic.* Hoc itaque esse, quod Usurarius Creditor relaxare iubetur. *in d. cap. 1.*

De eadem re, & de Iuramento confirmatorio quaestio sopita. *Ad cap. cum contingat. de Iureiur. &c. Cap. CCXIV.*

- 1 *Rei dotalis alienatio cum iuramento valida.*
- 2 *Iuramentum olim accessionis vice.*
- 3 *Legem Ciuilem quando irritare Pontifex soleat.*

4 Quo

- 4 Quo sensu dicatur actus iureiurando firmari.
 5 Iuramentum de genere est probationis.
 6 Iuramentum promissorium non est sine assertorio.

ERat forte, qui prædictis obijceret Iuramentum confir-
 matorium actus inualidi, eius (inquam) actus, qui
 natura licitus est, sed solo Ciuili Iure illicitus, qualis alie-
 natio rei dotalis a muliere, &c. *vulg. cap. cum contingat.*
de Iure Iur. cum simil. Est enim seruandum tale Iuramen-
 tum, vt ibi, cum tamen in re irrita frustratorium sit pro-
 bandi munus, quid enim proficit actum probare, si pro-
 batus non releuat? Igitur non eo casu probat Iusiurandū,
 sed confirmat, obligationemque adiicit; nam, si aliter di-
 cas, si (inquam) nihil est, quod iuramento firmetur, ni-
 hil etiam, quod eodem vtiliter probetur, eua nuerit certe
 Iusiurandū quasi subtractione materiæ, quod absurdū.

Ego actum inualidum iureiurando confirmari, impatienter
 audio, quicquid de hac re fuerit communius creditum, &
 aut quicquid dixerit Couarr.² non esse in Tribunalibus
 de hac communi opinione controuertendum, scio enim,
 non defuisse, qui contrarium verius æstimauerint, inter
 quos haud facile dignosci posse, quæ communior opinio
 sit, ex Alciato respondent Couarr.³ & Suar.⁴ qui ab hac
 sententia non recedit; quam eandem seruari in Regno
 Galliae testatur Faber.⁵

Et ducuntur hi quidem, nam nullibi in Iure cauetur, eā
 esse Iurisiurandi vim, potestatem ve, vt confirmare actū
 possit, quem ciuilis dispositio irritum fecerit; immo Iure

- 2 Digestorum, & Codicis erat Iuramentum quasi acces-
 sio.

Centuria III. Cap. CCXIV. §23

- fionis vice, & naturam actus sequebatur, cui interpone-
retur. Neque aliquid contrarium probant, vel consti-
tutio illa celebris Friderici Imp. *in auth. Sacramenta pube-*
3 *rum. C. si aduer. Vendit.* vel Canonum censura; non enim
solent Pontifices, aut certe non possunt (inquit Suar.) di-
recto legem Ciuilem irritare, præterquam ex necessitate
spiritualis boni. *cap. nouit. de Iudic. cum simil.* quæ tamen
necessitas nulla est in specie nostra, nam, manente in-
tegra dispositione Iuris ciuilis, possunt Iuramenta etiam
integra, illibataque seruari; & hoc est, quod præcipitur
in d. auth. sacramenta puerum. d. c. cum contingat. cap. 2. de
pact. in 6. Et quoties alicubi expressim legeremus, iure-
iurando pactum, quod est irritum, confirmari posse, nõ
referret, qui enim iurat, adeo velle tenetur id, quod iurat,
vt velle etiam debeat omnem effectum, quem haberet
4 contractus initus, si irritus non esset, & hoc sensu firma-
re contractum diceretur. Denique Iuramentum non
5 de genere obligationis est, sed probationis, cuius est fidẽ
facere, non obligare, seu irritam obligationem confir-
mare.
6 Nec valet, quod paulo ante opponebatur, dixi enim, nõ
esse Iuramentum promissorium sine assertorio, in asser-
torio autem non posse deesse materiam, quæ sacramento
subijciatur; qui enim promittens iurat, daturum se, facturũ
ve aliquid, eo ipso asserit, & iurat, verum esse illud, quod
promittit, seq. habere in præsens voluntatem, ac propo-
situm dandi, faciendi, atque exequendi. Igitur, si pro-
missio deest, si irrita est, assertio tamen firma remanet,
quæ Iuramento probatur, hoc est, testimonio Dei, & ex
eo

eo Religionis, & cultus obligationem parit. Sic Iurijurando proprium suum remanet probandi munus, neque aliquid tamen ex inutili illa promissione confirmat.

^a Vide gl. in d. Auth. sacramenta puberum. ver. contractibus. ubi Bar. num. 3. cum alij prope innum. quos refert. Tho. Sanch. decal. 10. 1. lib. 3. c. 12. n. 11. Abb. d. c. cum contingat. n. 8. ubi Alc. n. 116.

^b De pact. par. 1. §. 1. n. 7.

^c Ant. d. c. cum contingat. Cuman. l. si quis pro eo ff. de fideiuss. Mancin. cum relatis de iuram. par. 4. eff. 1. q. 3. n. 10.

^d Sup. n. 7.

^e De iuram. lib. 2. c. 28. n. 3.

^f De err. dec. 28. err. 6. n. 7.

^g Vide sup. c. 211.

^h De quibus Suar. sup.

ⁱ d. c. 211.

De eadem re, & reiecta vulgaris illa positio, quæ habet,
Iuramentum facere valere actum eo modo, quo potest. Ad
l. cum pater. §. filius matrem. ff. de leg. 2. Cap. CCXV.

¹ Iusiurandum olim accessionis vice.

A Gere Iuramentum posse, ut valeat actus eo meliori modo, quo valere possit, adeo receptum est inter omnes, ut pro indubitato haberi videatur ^a. Hinc oriri ex Iureiurando obligationem posse ad fauorem eius, cui iuratur, credidit Coras. ^b Argumentum est omnium Papiniani auctoritas in d. §. filius matrem. Filius matrem instituit, ab eaque fideicommissum relinquit: sciens autem nullo Iure testamentum factum esse, matrem Iureiurando onerat. Iurat mater, fideicommissum daturam se, queritur, an Iureiurando obligetur, cum obligari non posset testamento. l. eam. l. si veritas. l. ex testamento. C. de fideic. Affirmant Papin. obligari Matrem, ut ab intestato præstet,

Centuria III. Cap. CCXV. 525

stet, quod praeſtituram se iurauit. Agit itaque Iusiuran-
dum, vt, quod testato valere non potest, ab intestato ob-
liget, adeoque actum valere facit eo meliori modo, quo
potest.

Miror, Corasium in hanc sententiam descendere potuisse
cum reliquorum grege, nam perpetuo Digestorum Iure
seruatum fuisse, & nouit ipse, & alij tradidit, vt Iuramē-
tum quasi accessionis vice esset, & cum suo principali in-
firmaretur; nos autem eam Iurijurando vim non esse, vt
validare aliquid possit, satis superque demonstraui-
mus. Neque obstare Papin. potest in opposita lege; non enim
Iuramentum facit, vt fideicommissum ab intestato solui
debeat, sed enixa voluntas, enixæ (inquam) filij preces,
quibus fit, vt filius sciens, non posse ex testamento fidei-
commissum deberi, voluerit extra causam testamenti
omnimodo praeſtari. Verba Iurisconsulti hæc sunt. *Ni-
hilominus matrem legitimam heredem cogendam praeſtare
fideicommissa respondi, nam enixæ voluntatis preces ad om-
nem successionis speciem porrectæ videbantur.* Enixa igitur
voluntas id facit, vt ab intestato praeſtare fideicommissū
debeat, cuius enixæ voluntatis argumentum optimum
est Iurisiurandi exactio, non enim poterat Filius maiori
vinculo adstringere parentem suam, quam Religionis,
& pietatis.

*a Vide Osaſc. deci. 75. n. 7. Seraph. de Iuram. priuil. 98. vbi de comm. n. 1. Man-
cin. de eod. par. 4. eff. 9. n. 1. & 2.*

b Adl. admonendi. n. 4. de Iureiur.

c Vide sup. cap. 211.

Qui vsuras iurauit se soluturum, an teneatur, & conciliatus
Gregor. cum Alex. in c. 1. ff. 6. de Iureiur. Cap. CCXVI.

I Re-

- 1 *Remediū duplex aduersus Creditoreū vsurarū, si iuratū ei sit.*
 2 *Iuramentum valet de vsuris soluendis, non promissio, & cur.*

CReditores ad Iuramenta super vsuris sibi soluendis præstita relaxāda Ecclesiastica distictione compelli iubet Greg. 3. in d. c. 1.

Sed longe diuersum est, quod definit Alex. 3. in d. c. 6. debitorum scilicet ad soluendas vsuras, in quibus se obligauerant, cogi non debere, si vero de ipsarum solutione iurarint, cogendos esse domino reddere iuramentum, & cum solutæ vsuræ fuerint, creditores ad eas restituendas esse Ecclesiastica seueritate (si necesse fuerit) compellendos. Quid est hoc, nunc relaxari lusiurandum oportere, nunc vsuras solui, & solutas repeti?

- 1 Quantum capio, habent duo hi Canones remedium duplex. Alterum, priusquam dies veniat soluendæ vsuræ, adiri enim potest Ecclesiasticus Iudex, eiusque officium implorari, ut Creditorem constringat per Censuras ad remittendum iuramentum de Vsuris soluendis præstitum. Alterum, cum dies aduenerit solutionis, non enim potest debitor negare vsuras, quin periurium incidat, sed dare eas debet, & Iurijurando satisfacere; postquam vero soluerit, per Ecclesiasticas Censuras repetere eas potest.
- 2 Habes, valere iuramentum de soluendis vsuris, licet spōsio non valeat de iisdem, vti contra leges. *l. pacta, que contra. C. de ll.* Est enim iuramento singulare quoddam a Iure Pontificio, quod supra satis explicatum.

et cap. 211.

De

Centuria III. Cap. CCXVII. 527

De Iuramēto litis decisorio, & de obligatione, seu actiōe,
quę ex ipso est. *Ad l. Actori. C. de Reb. cred. Cap. CCXVII.*

- 1 *Iuramentum non est de genere obligationis.*
- 2 *Actio ex Iuramento datur quasi ex causa veteri, &c.*
- 3 *Et an directa, vel utilis actio ista sit.*
- 4 *Utilis, & in factum actio idem sunt.*

CRedidit Bart. ex Iuramento litis decisorio obligationē
nasci, & actionem, quod & Abbas verum censuit.
Nam Diui Principes in *l. Actori. C. de reb. cred. Actori*
(inquiunt) *delato, vel relato Iureiurando, si iurauerit, vel*
ei remissum sit sacramentum, ad similitudinem Iudicati in
factum actio competit. Igitur in factum actio datur ex lu-
reiurando, nec secus, ac si iudicata res sit. *Fac. l. si duo pa-*
troni. §. si quis iurauerit. l. nam posteaquam. ff. de Iureiur. §. itē
si quis postulante. Inst. de Act.

- 1 Sed contradicit principium illud, quod statuebamus, iu-
ramentum non esse de genere obligationis, sed de gene-
re probationis; quod ipsum satis abunde explicant in spe-
cie nostra *l. §. ff. de Iureiur. l. sed si possessori. §. ult. ff. cod.* Et
in *d. l. nam posteaquam.* non tantum qui iurat actionem
acquirat, sed & is, cui remittitur Iusiurandum, cum para-
ratus esset iurare. Sic remissio æque agit, ac si iuratum
omnino fuisset, cum tamen non fuerit iuratum. Deni-
que qui probat, non a probatione facta actionem nanci-
scitur, sed ab eo, quod probat. Quocirca Vlp. in *d. §. si*
quis iurauerit. docet, acquirere ex empto actionem ex lu-
ramento suo eum, qui iurauerit, sibi Titium vendidisse
aliquid; ergo non simplex actio ex Iureiurando datur,
sed

2 sed ex empto, & sic ex veteri causa, quæ cum antea nulla legitima probatione constare posset, deinceps Iuramento probata utilem fecit actionem. Ita pro socio, pro dote, & pignoratitia actio ex Iuramento dantur *in d. §. si quis iuraverit. & §. Marcellus.* adeoque ex causa veteri, quæ Dei testimonio comprobata est.

Sed statim opposueris. Si actio datur ex veteri causa, utp. ex empto, pro socio, pro dote, &c. quid est, quod dicunt Imp. *in d. l. Actori.* actionem in factum dari?

- 3 Resp. Actio, quæ ex veteri causa competit, non directa est, sed utilis, ut *d. §. Marcellus. & d. l. sed si possessori. §. ult.* non enim ex verbis legis est, sed ex sententia. *arg. §. ult. Instit. de Lege Aquil.* quippe, si verba legis sequimur, ex empto actio soli illi tribuitur, qui emit. *l. ex empto. ff. de Act. Empt.* at is, qui iuravit, se emisit, non idcirco emit, neque idcirco agit, quia emit, sed quia iuravit, se emisit. *d. l. nam posteaquam. d. §. item si quis postulante.* Igitur ex sententia legis actionem reparat, non ex verbis, & sic utilem, non directam; atqui utilis, & in factum actio idem sunt. *l. i. cum seq. ff. de præscr. Verb. iun. l. cum mota. C. de Transact.* Et vide *d. §. ult. Instit. de l. Aqu. iun. l. boues. ff. cod.* Hæc Donel., reprobata sententia Bartoli.
- 4

a. Ad l. si quis pro eo. n. 4. ff. de fideiuss.

b. Ad eum venissem. n. 4. de Instit. Adde Mantie. de tacit. lib. 24. tit. 5. n. 8.

c. d. l. Actori n. 5.

An lex positiva infirmare Iuramentum possit. *Ad l. ult. ff. ad Municip. Cap. CCXVIII.*

- 1 Princeps laicus an, & quo pacto relaxare Iuramentum possit. 3.

2 Iu-

Centuria III. Cap. CCXVIII. 529

- 2 *Iuramentum accumulatur foro.*
- 4 *Princeps gratiam facit Iurisiurandi.* (alteri.)
- 6 *Iuramentum non valet, quod vel publice nocet, vel priuatim*

Maxima fuit de Iurisiurandi Religione Ethnicorum licentia, quam sancte, & pie coarctarunt Romani Pontifices. Potest tamen Laicus Princeps eo casu Iuramentum infirmare lege condita, quo & relaxare potest. An ergo relaxare Iuramentum possit Laica potestas? Vtique nō tamen dispensando, absoluendo, seu habilitando, ut loquuntur, nam hæc spiritualis sunt Iurisdictionis, sed indirecta quadam laxatione, quæ eo spectat, ut ex Iuramento præiudicium non inferatur Regiæ potestati; nihil enim tunc sit ad Ecclesiasticæ Iurisdictionis æmulationem, vel ad eam quoquo modo impediendam, sed ad conseruationem Regij Iuris; cumque Iuramentum accumulet forum foro, cum (inquam) iureiurando fiat, ut ad Ecclesiasticum Tribunal laica Iurisdictione deoluatur. *cap. ult. de foro compet. in 6.* potest iure Princeps subditis suis prohibere, ne alterius Superioris imperium Iureiurando prorogent. Nec dubium, nam potest Laicus Magistratus sibi subditum constringere, ut Iuramentum relaxet, si præstitum in graue præiudiciū fuerit Iurisdictionis temporalis, ergo & ipse potest recto tramite sacramenti præstiti vinculum dirumpere, cum hæc paræ authoritatis esse videatur. ^a

- 4 Addit Couarr.⁶ id suatum videri ex *l. ult. ff. ad Municip.* vbi Papir. Impp. Antoninus, & Verus rescripserunt, gratiā se facere Iurisiurandi ei, qui iurauerat, se ordini (Decurionū scilicet

L I

cet

cet) non interfuturum, & postea Duumvir creatus esset. Ergo remittit Iuramentum Laicus Princeps, cum enim possit subditum constringere ad subeundos Magistratus ex causa publicę necessitatis, iuramentum mehercule eam recipit conditionem in præsentī casu; Nisi aliud Princeps iusserit; & sic non tam remittit Princeps, quā declarat, cum in vnoqueque Iuramēto excepta semper intelligi debeat Superioris autoritas. ^d Hęc Couarr.

- 5 Sed non tam vere, quam subtiliter. Noueris, consueuisse Imperatores Iurisiurandi gratiam facere, etiam si Iuramentum tale esset, vt publicę vtilitati, Iurisdictioni v^e Principis non præiudicaret; sic Suet. de Tyberio, qui Equiti Romano iurisiurandi gratiam fecit, vxorem in stupro Generi compertam vt dimitteret, quam se nunquam repudiaturum ante iurauerat. ^e Quærebam ego, an etiam valeret iuramentum præstitum, quod, vel Principis authoritati noceret, vel communi Ciuium bono. Et valere negat Coras. & authores simul memorans, legumque exempla. Mihi vnum satis, non valere Iuramentum, si in priuati hominis detrimentum fuerit præstitum. Quanto minus, si, vel Principi officiat, vel publico Ciuitatis bono? Non itaque laxat aliquid Princeps, sed declarat.

^a Vide Couarr. de pact. par. 1. §. 3. n. 10. vers. principaliter. Suarez de Iuram. lib. 2. c. 41. n. 13. Sanch. decal. vol. 1. lib. 3. c. 22. n. 2.

^b Ibid.

^c Not. ad c. constitutus. de Rescript.

^d Sup.

^e Vide Rauard. Varior. lib. 5. c. 2.

^f Ad l. admonendi. n. 33. ff. de Iureiur.

De eadem re extra causam communis boni.

Cap. CCXIX.

1 Do-

Centuria III. Cap. CCXIX. 531

- 1 *Dolus Iuramentum irritat.*
- 2 *In foro animæ excluduntur præsumptiones.*
- 3 *Præsumptio præsuppositionis, vel facti quæ.*
- 4 *Iuramentum nutritiuum peccati non obligat.*
- 5 *An seruare Iuramentum debeat qui cum peccato iurat.*
- 6 *Si Usuras promittens iuret, an obligetur, vel quando. 11.*
- 7 *Princeps condonare ius non potest privati hominis.*
- 8 *Scire leges vnusquisque tenetur.*
- 9 *Iuramentum non porrigitur ad incogitata.*
- 10 *Matrimonium qua via possit irritari. 12.*
- 13 *Præsumptio definitionis, aut moralis periculi quæ.*

EXtra causam publici boni, aut laicæ Iurisdictionis requiri non inutiliter potest, an possit statutum, seu lex infirmare Iuramentum.

- Bar.₂ docet, polse Iuramentum contemni, si statuentes præsumant, maiorem dolo fuisse allectum ad contrahendum; hæc enim præsumptio quasi Iuris, & de Iure, vt loquuntur, indubitata rem facit; dolus autem irritat Iuramentum, vt præsupponit in sua quæstione idem Bar._β & cum temperamento aliquo probat Suar.₂ Egit Bartoli auctoritas, vt passim per vrbes reciperentur huius generis statuta; sed tutius egerit circumscriptus Minor, si relaxationem petierit, probaturus exinde læsionem coram Iudice suo, nam si Iuramentum non potest subijci dispositioni Iuris Ciuilis, vtique nec præsumptioni eiusdem.
- 2 Denique in foro animæ de sola veritate contenditur exclusis præsumptionibus. Alleg. c. *is qui fidem. c. tua nos. de sponsal.* Et hæc præsumptio forte ex ijs est, quas Theologi

Ll 2 ap-

appellant *presuppositionis*, vel *facti*, quapropter & deficere eam oportet, si facti veritas & ipsa deficit.

Est, qui dicat, infirmari Iuramentum posse, si prohibeat actum lex, suæque prohibitioni simul reatum addat le-

4 thalis culpæ, nam Iurifurandum erit tunc nutritium, peccati, adeoque non obligatorium. Sed perperam, nā

5 qui cum peccato iurat, Iuramentum tamen seruare absque peccato potest, tenetur utique. *cap. & si Christus. de Iureiur.* Sic qui iurat, soluturum se Vsuras, obligatur Iuramento. *cap. debitores. de Iureiur.* & tamen interdum

6 iurat cum peccato, creditorem scilicet alliciens, vel inuitans, aut saltem absque necessitate aliqua, vel rationali causa recipiens oblatum fœnus.

Alij docent, adimi posse Iurijurando vires, si Princeps, aut legislator condonet iuranti debitum, nam subtracto debito subtrahi quoque vinculum Iuramenti. Sed male,

7 non enim cōdonare potest ius priuati hominis Princeps, nisi publica aliqua necessitate cogente, ut dicebam. Qui etiam sciens, donatum sibi debitum a lege esse, iurat tamen, is donationi renunciat, & iuri pro se quæsito, quod

potest. *l. si quis in conscribendo. C. de Pact.* neque enim prohiberi a Principe potest suæ rei arbiter, quin rem suā donet, ac perdat. Quid (rogas) si donatum sibi nesciat

8 quis, & iuret? Resp. Adhuc Iureiurando tenetur in foro externo, quia legibus renunciassē creditur, quas scire debuit. In foro autem interno potest excusari, quia Iuramentum non porrigitur ad incogitata. Denique hodiernis moribus non valde conuenit, ut ablata per donationē

de-

Centuria III. Cap. CCXIX. 533

debito ablatum quoque Iuramentum videatur, nam tenetur omnimodo qui iuravit verum illud facere, quod iuravit. *d. cap. debitores.* Et re vera quando promissionem lex irritat, eam satis debitori condonat, & tamen iusiurandum servare debitor debet, *ut ibi.*

- Ultimi volunt, impediri posse Iuramenti vim per legem, priusquam præstitum illud fuerit. Sicut enim (aiunt) non potuit directo, immediateque Ecclesia matrimonium, clam factum irritare, quatenus Sacramentum est, at indirecto potuit, & remote, destruendo humanum contractum, quo destructo veluti fundamento matrimoniū quoque ipsum consequenter deficeret; ita quamvis Laicus Princeps nequeat sua lege Iuramentum alicubi præstandum directo, immediateque irritum facere, quasi quod vinculum spirituale est, adeoque limites excedens laicæ potestatis, potest tamen indirecto, & remote, nempe irritando contractum, priusquam lineatur, quo destructo, Iuramentum quoque, quod ei innititur, destrui necesse sit. Atque ita quidem æstimat Sanch. ² quasi vero, ut olim Iure Digestorum, & Codicis, ita & hodie ster
- 1 Iuramentum accensionis vice. An non promissio de Usuris irrita a lege sit, & tamen servandum est Iuramentum de ea præstitum? Vide *cap. 1. & d. c. debitores.* ² Neque est
- 2 similis Matrimonij causa, nam istud stare non potest absque humano contractu, quo perinde corrumpente ipsum quoque corrumpit, at Iuramentum sine promissione stare potest. *d. cap. debitores.* nam promissioni includitur assertio, quæ manet semper, & quam facere oportet veram, si Iusiurandi Religio ei accesserit.

¹³ Vides, quam difficile sit legi, irritum posse facere Iuramē-
tum. Et fortasse probabilior est sententia Bartoli in ijs
saltem causis, quibus præsumi dolus iure possit, vt mulie-
rum, minorum, rusticorum, &c. nam verius fortasse est,
eam doli præsumptionem non præsuppositionis, & facti
esse, sed definitionis, & moralis periculi, vt Theologi lo-
quuntur. ^μ At statuta quædam indiscreta, & passim in
omnibus personis eandem causam præsumētia vix pa-
tior, licet praxi recepta. Cum itaque statutum in Vrbe
sit, quod & alibi viget, vt nulla donatio absque insinua-
tione stare possit, nec Iureiurando suppleri insinuatio
queat, sique præstitum iuramentum aliquod fuerit, me-
tu, aut dolo præsumi extortum debeat, non dubitavi, cū
integræ ætatis, atque integri iudicij quidam absque insi-
nuatione donasset, iurassetque, pro iureiurando contra
statutum iudicare, erat enim in eiusmodi homine præ-
sumptio non definitionis, & moralis periculi, sed præ-
suppositionis, & facti, quæ deficere omnino debuit, si
facti veritas deficere posset, vt vere poterat.

^a *Ad l. omnes populi. n. 25. ff. de Inst. & In.*

^b *Ibid.*

^γ *De Iuram. lib. 2. c. 11.*

^δ *Dixi de relax. Iur. c. 14. n. 3.*

^ε *Dixi in præf. ad c. 1. de Constit. par. 3. pag. 177. n. 10. & 13.*

^ς *Suar. de Iuram. lib. 2. toto c. 24.*

^ζ *Vide D. Tho. 2. 2. q. 78. art. 4. in corp. Suar. sup. n. 1.*

^η *Sup. c. 173.*

^θ *Dixi sup. cap. 211.*

^ι *Decal. lib. 3. de Iuram. c. 22. n. 10.*

^κ *Dixi ante. et latius sup. c. 211.*

^μ *Vide qua ego d. c. 1. de constit. &c.*

An de essentia legis sit, vt communitati feratur. *Ad l. 1.
ff. de Constit. Princ. Cap. CCXX.*

1 Præ-

Centuria III. Cap. CCXX. 535

- 1 *Præceptum Adæ factum veram ne habuerit rationem legis.*
- 2 *Lex quid.*
- 3 *Lex generaliter constituitur.*
- 4 *Personalis constitutio lex est. 6.*
- 5 *Lex est præceptum, &c.*
- 7 *Lex an differat a præcepto.*

L Ex naturalis, vel cunctis animantibus, vel cunctis hominibus instillata est. Lex diuina vetus Iudaico populo, recens Vniuersæ Ecclesiæ præscripta est. Et obserua in diuinis literis præceptū duplex. Prohibet Deus Adæ, ne de ligno edat; Abrahæ vero præcipit, vt filium immolet. De vtroque requirunt, præceptum ne sit, aut lex.

Respondebis, præceptum Adæ factum veram habere rationem legis, quia non Adæ pro sua tantum persona iniunctum aliquid est, sed vt capiti totius naturæ, atque omnes perpetuo obligaturum; Hinc Euam potuit obligare, priusquam formaretur. *Genes. 2. & 3.* At præceptum Abrahæ factum mere personale fuisse, adeoque non legem, sed uere, & proprie præceptum, palam est.

- 2 Ciuiles quoque leges generales sunt. *Arist. a legem esse docet Rationem communi consensu Ciuitatis definitam. Papin. in l. 1. ff. de ll. commune præceptum dicit, & communem Reip. sponsonem. Martiani. in l. 2. ff. eod. eam esse ait, cui omnes obtemperare conuenit. Et paulo inferius iustorum, et iniustorum regulam. Vlp. in l. 8. ff. eod. iura non in singulas personas, sed generaliter constitui docet. Igitur nullam esse legem, quæ non communitati feratur, elegans hæc inductio probat, stantque cum hac sententia Theolo-*
- 3

Ll 4 gi,

- gi, Philosophi, & Iurisperiti frequentius &.
- 4 Dubitauit tamen Glosographus; cum personalis constitutio, seu fauorem nutriet, seu penam irroget priuatim, lex, & dicatur, & sit. *d.l. i. ff. de const. Princip §. sed et quod Principi. Instit. de Iu. nat. &c.* Seu (inquam) fauorem tribuat. *l. neque Dorotheum. l. Doctitij. C. de Decur. lib. 10.* seu penam. *l. amissione. §. i. ff. de cap. minut.* Addunt, legem nihil aliud re ipsa, quam præceptum, esse. Atqui præcepto contingens esse, vt vni fiat, vel multis, sicut, calori euenit contingenter, vt vni inhæreat, vel pluribus, & orationi, vt vni dicatur, aut publice.
- 6 Sed hæc veritati non detrahunt. Nouum non videbitur, quod argumento olim respondimus, nec sine Authore, leges illas personales, de quibus, aut nominatim, aut generaliter proposuimus aliquid, generales dici posse. Omnem quoque legem, vel constitutionem, vtcumque ad certam aliquam personam dirigatur, sæper tamen quodammodo generalem esse. Etenim, si priuatæ personæ scripta fuerit, vel odium contineat, & penam. *d.l. amissione. §. i.* vel fauorem. *d.l. neque Dorotheum. l. Doctitij.* formaliter quidem (ita loquor) ad eam personam pertinere, virtualiter autem multos obligare. Finge, lata lege Sempronium fuisse Reip. suæ hostem iudicatum, atque ita intellige *d.l. amissione. §. i.* eum vtiq; omnes habere quasi hostem debent; vni igitur Sempronio lex dicitur, sed cunctos deuincit. Adde *cap. i. §. omnem. de Schism. in 6.* Finge rursus, alia lege lata vni Dorotheo priuilegium aliquod fuisse indultum. *d.l. neque Dorotheum.* omnes vtiq; prohibentur impugnare. Veræ igitur fuere leges de re-
ditu

Centuria III. Cap. CCXX. 537

ditu Ciceronis, de cede Clodij, veræ leges omnes, quæ priuatis conduntur, & virtute ligant vniuersos.

- 7 Minus valet, quod a præcepto arguitur, nam lex quidem præcepti in genere sumpti species est, sed differt specificè a præcepto in specie sumpto, cui vel vni; vel multis fieri contingens est.

At etiam in re morali inquiri tam anxie non oportet, an lex, & præceptum essentiali discrimine segregari videantur, esto enim physice, & secundum species actuum naturales non distinguantur, moraliter tamen, & (quod aiunt) in esse artificiali omnino disgregantur; est enim lex artificiale quoddam, quod circumstantias habet, conditionesque, & habitudines sibi proprias, quæ præcepto non communicantur.

^a In proem. Rhetor.

^b Vide Abb. ad Rub. de constit. n. 1. Fely. 6. cum omnes. n. 5. eod. Ias. cum Fulgos. & alijs ad l. 1. ff. de R. Suar. de R. lib. 1. c. 6. n. 6. Salas. de ll. disput. 1. sect. 7. n. 44. Becan. sum. Theol. par. 2. c. 1. tract. 3. q. 6. n. 2.

^c l. 1. gl. 1. circa ff. de ll.

^d Salas sup.

An a lege liceat appellare, si priuati hominis læsionem velit.

Ad l. 1. in fi. ff. de doli except. Cap. CCXXI.

- 1 *Aduersus leges an excipi de dolo possit.*
- 2 *Indultū Principis an stare possit in dubio, si tertio præiudicet.*
- 3 *Salus populi suprema lex.*
- 4 *Lex non iusta non est lex.*
- 5 *Intentio legislatoris non inficit legem.*

Affirmant omnes^a, cum nihil minus affirmare debuerint: nam neque aliquid afferre ad causam suam possunt,

sunt, quod non extraneum, æquiuocum, aut impertinens valde sit, & ubique præceptum, lex, ac Iudiciale, decretum confunduntur. Vide *l. 1. §. solent. ff. quan. appell. sit. l. si constet. ff. de appell. l. 6. in fi. ff. de pollic. l. si priuatus. ff. qui, & a quib. l. qui grauatos. C. de Censib. lib. 11. &c.* Sed neque solidum aliquid est in Paulo in *l. 1. in fi. ff. de do. except.* dum ait, *dolo fieri tam in contractibus, quam in testamentis, quam in legibus*, quasi vero aduersus leges doli exceptioni locus sit. Nam sententia Pauli diuersa est, nō enim voluit, aduersus leges excipi de dolo posse (quod absurdum) sed aduersus eum, qui dolose versetur circa leges, scilicet, si scriptus hæres in fraudem legis Iuliæ, & Papiæ tacitam adcommodauerit restituendæ hereditatis, legatiue præstandi ei, qui capere non possit, voluntatem. Aut, si interpretationem legum circumueniat quis. *l. ita fidei. ff. de Iu. fis.* legesue calumniatur, & verba earum captare studeat. *l. penul. ff. ad exhib.* Vide Cuiac. Neque explicari aliter res potest, vt, quod de legibus dicitur, conueniat ei, quod de contractibus, & de testamentis præmittitur, & quidem in eum sensum, vt excipi de dolo aduersus eum possit, qui dolose in contractibus, testamentis, legibusque versetur.

Magis est, vt dicamus, non esse a lege prouocandum. *l. 2. §. exactis. ff. de Orig. Iu. l. 1. ff. a quib. appell. non lic. l. si qua pena ff. de Verb. sig. l. ult. ff. de appell. recip. &c.* cum non sit appellatio, nisi a sententia. *l. 1. §. 1. ff. de appell.* Aut (si diligentius explicanda res est) contingere multifariam potest, vt priuati hominis læsionem velit lex, nec dubito, de veriori sententia probatum iri, si percurramus singula.

Est

Centuria III. Cap. CCXXI. 539

2 Est itaque primus modus, si cui priuilegium aliquod concedatur cum læsione aliqua, & præiudicio alterius. Et constat, si sit dubia Principis mens, ita præsumendum, ne voluerit tertio præiudicare. At, si certa sit lædendi voluntas, nullius tunc roboris priuilegium esse, cum non possit facto Principis cuiquam hominum ius suum detrahi, præterquam ex publica aliqua necessitate, vel causa. Denique, si inuolidum priuilegium est, frustra est de appellatione questio.

Alter modus est, si priuato homini legislator nocuisse dicatur ob publicam aliquam necessitatem, aut commune bonum Ciuitatis, & tunc nulla prouocatio est, cum nihil

3 non iustum habeat dispositio Principis, & valeat, quod vulgo dicitur. *salus populi suprema lex.*

Tertius, si lata fuerit specialis aliqua lex in detrimentum priuatæ alicuius personæ nominationi, tunc enim, si eiusmodi illa sit, ut virtute obliget plurimos, valebit utique quasi generalis constitutio, si iusta erit, adeoque non ap-

4 pellabitur ab ea. At si iniusta, non valebit, quare neque appellatione opus quidem erit. Exemplum habui supra.

Si lege lata pronunciatus fuerit Titius hostis Reip. ea certe cunctos obligat, ut eum pro hoste habeant, valet itaque distinctio, iusta ne, vel iniusta lex sit. At, si talis fuerit lex, ut virtute non obliget plurimos, sed absque publica aliqua necessitate, vel utilitate priuatum aliquem damno afficiat, hæc utique lex non erit (quia lex vni non dicitur, ut ante §) sed præceptum, quapropter quasi a præcepto appellabitur, non quasi a lege, utp. si absque causa publicæ necessitatis, vel utilitatis aliquid lata lege Titio iusserit

Le-

Legislator, quod sit in priuatam Principis vtilitatem, & subdito officiat.

Quartus, & mihi vltimus, si generaliter scribatur quidē lex, sed legislatoris animus priuati alicuius hominis offensionem velit, nam nec tunc prouocabitur, si alioqui lex sua habuerit requisita. *cap. erit autem lex. 4. dist.* intentio enim legislatoris extra rem est, neque afficit legem, sicut praua intentio Iudicis sententiam non inficit, quæ alioqui iusta sit. Quapropter nec morari te oportet ineptum illud philosophantium Iuristarum, istiusmodi legem generalem non esse ob id, quod vnus speciei genus pro specie habendum, non pro genere est. *l. 1. §. 2. ubi scriben. ff. de lib. & post.* immo enim sola intentio facere non potest conditoris, vt specialis lex illa fiat, quæ, cum lata generaliter sit, seruari ab omnibus debet.

a. Vide scripta ad Rub. & c. cum omnes. de Constit. c. consuluit. de appell. l. omnes populi. ff. de test. & in. & passim.

β d. d. in fi.

γ Dixi sup. cap. 173.

δ Vide c. anteced.

ε Ibid.

ζ Ibid.

De eadem re, & conciliatus Innoc. in *cap. cum omnes. de Constit. Cap. CCXXII.*

1 Quod quisque Iuris in alterum statuerit, &c.

2 Canonici veras leges non faciunt inter se.

3 Veræ legis conditiones ex Isid.

C Anonici Trecensis Ecclesiæ sibi met consulere volentes, & non his, qui ad Canonicatus, & Præbendas venturi postea essent, constitutionem fecerant inter se se, in

Centuria III. Cap. CCXXII. 541

inqua duo firmata erant. Alterum, ut ipsi, vel praesentes, vel absentes ex integro redditus percipere beneficiorum suorum possent, at, qui post eos venirent ad Canonias, non aliter eos perciperent, quam si residerent. Alterum, ut cum vinearum quaedam praebendis singulis iunctae essent, ipsi eas, quoad viuerent, possiderent, nec tamen ad successores eodem modo transirent, sed earum proventus in singulos distribuerentur. Verisimile autem est (inquiunt) successores Canonicos, quibus ex hac constitutione praedjudicabatur, appellasse Pontificem, qui ita rescribit.

1 *Cum igitur quod quisque Iuris in alterum statuit, ipse debeat uti eo, & sapientis dicat autoritas. Patere legem, quam tu ipse tuleris; mandamus, quatenus antiquos Canonicos iunioribus, & iuniores in perceptione fructuum tam praebendarum, quam vinearum coaquetis antiquis secundum priorem consuetudinem usque ad tempus praedictae constitutionis seruatae, vel secundum rationabilem institutionem in posterum obseruandam.*

Sed nihil inuersionis forte est, quam successores Canonicos aduersus legem appellasse, nam quo pacto id fecerint, si quo tempore lata constitutio fuit, nondum Canonici erant? At nec de vera quidem lege intelligi id potest, quod Canonici illi statuere, non enim veram condere legem potuerunt, cum neque Iurisdictionem haberent, neque imperium, aut omnino legislatiuam aliquam potestatem; Valuit itaque constitutio illa Canonialis in vim pacti, & conuentionis, non legis, ut ex se notum satis.

2 Quod si vera fuisset lex, inutilis tamen fuisset ex pluribus,
3 de quibus Pet. Gregor. *a* Tu Isidorum consule in cap. erit

au-

autem lex. 4. dist. Is conditiones habet veræ legis inter reliquas, quæ huc non pertinent, vt sit iusta, secundum consuetudinem, necessaria, utilis, & nullo priuato commodo, sed communi Ciuum vtilitati conscripta. Hæc autem iniusta erat, cum absentes percipere fructus deberent. Non secundum consuetudinem, vt ibi. Non necessaria, vel utilis, nisi per auaritiam. Non communi vtilitati, sed priuatis Legumlatorum commodis prouulgata; ergo Tyrannica; & sic, &c.

Reclamarunt igitur Canonici successores ad Pontificem, ne cogerentur inuiti legem, quæ iusta non esset, seruare, vel iurare. Aut forte Diœcesanus Episcopus ad oraculû peruenit Romani Pontificis, vt iniustos Legumlatores compesceret. Et, quicquid fuerit, non refert, dummodo prouocatum non sit.

^a d. c. cum omnes n. 11.

^b Ibid. cum alijs.

An speciales Canones, seu leges, si claudantur Iuris corpore, porrigantur ad omnes. *Ad §. quibus. 1. Constit. Cod.*

Cap. CCXXIII.

¹ Clerici iurare prohibentur. 3.

² Rescripta generalia sunt, & quando secus.

PLacuit, ^a voluminibus perpetui Iuris inserta priuilegi, nec non reliquas constitutiones, quæ certis personis, locis, causis, & temporibus scriptæ iisdem continerentur, generales fieri, cum id totidem verbis expressum voluerit Iustin. Imp. in d. §. quibus. cui valde conuenit, quod statutum habemus in cap. 1. §. legibus. de Iuram. calum.

Centuria III. Cap. CCXXIII. 543

lum. Refert ibi Honor. Pont. edictum Marci Principis, quo Clerici iurare prohibebantur (intellige, a se ipsis absque licentia Prælatorum) & quia promulgatum fuerat
1 Edictum illud pro Clericis Constantinopolitanis, statim dubitatum erat, an ad alios Clericos porrigi deberet, etiam Occidentales, quæ quidem ambiguitas ab Imperatore Henrico primum, deinde ab eodem Pontifice Honorio explicata est, & quidem in eum modum, ut, quod de Constantinopolitanis Clericis statutum erat, ad omnes alios Clericos porrigeretur. Credere autem par est, fuisse hoc modo resolutum, quia lex illa Marci, seu Marciani Imp. in corpus Iuris fuerat relata, ut habes in *l. cum Clericis. vers. quod si lis. C. de Epis. & Cleric.*

Sed vix patior, sic estimari communius potuisse, cum, nec priuilegij natura. *cap. 3. dist. 3.* nec vulgares Iuris Regulæ. *cap. quæ a Iure. de Reg. Iu. in 6. cap. sane. ubi. not. de priuil. c. non exemplo. 26. q. 2. l. quod vero. ff. de ll.* nec priuilegiorum, aut personalium constitutionum exempla, quæ plurima in Iure sunt; vide *cap. 1. cap. quanto. de transl. Epis. cap. ad audientiam. cum seq. de præscr. iun. Auth. quas actiones. C. de sacros. Eccl. l. neque Derethaum. l. Doctitij. C. de Decur. lib. 10.* communibus placitis hæere videantur; præcipue si pœnas ingerant. *cap. 1. de schism. in 6.*

2 Nec me Iustinianus mouet in *d. §. quibus*; nam verba eius de rescriptis sunt Principum, quæ vim semper obtinent legis generalis, utcumque determinatis quibusdam personis darentur. Neque interest, iuris ne corpore inserta sint, nam omnimodo generalia sunt. *l. ult. C. de ll.* si scilicet signa habeant, quibus dignoscantur, ut *l. 1. & l. leges. C. cod.*

C. cod. Volo autem, ex signis esse, si fuerint inserta. *d. §. quibus.* dummodo meminerimus, non valere sequelam hanc.

Ergo omnia rescripta Principum corpore Iuris insita generalia sunt; sic enim mihi Gl. Sographus pulchre distinguit. ³

Aut, quod certis personis rescribitur, priuilegium vere est, quod euenit, si aduersus Ius commune speciale aliquid indulgeat, & tunc nulla fit extensio, licet iuris corpore claudatur, non enim id patitur proprium esse priuilegij, nec pugnancia velle Princeps creditur. *arg. l. ubi pugnancia. ff. de Reg. Iu.* Aut priuilegium vere non est, sed rescriptum Iuri communi hærens, & tunc, si Iuris corpori interferatur, generale ius erit, non enim repugnat tunc proprium esse rescripti, immo summe plaudit ratio eiusdem, cum ex supposito sit secundum Ius, quod est omnibus imperio subiectis commune.

Eodem quasi fœdere conciliatur Honorius Pont. *in d. cap. 1. §. legibus.* Nam ex instituto causas ibidem memorat, ob quas facta extensio fuerit ad Occidentales Clericos, & de relatione in corpus Iuris nec verbum quidem.

- 3 Prima itaque ratio fuit, quia Canones sanctorum Patrū id ipsum præceperant prius, ne Clerici iurarent, qui ijdē canones ante Martianum vim legis obtinuerant Iustiniano auctore. Quin & apud Ethnicos expressum olim sic fuerat Prætoris Edicto. *Sacerdotem Vestalem, & Flaminem Dialē in omni mea Iurisdictione iurare non cogā.* id quod ipsū plebiscito confirmatū referēte Cuiacio, ex Gell. & Liu. Altera, nam quod Orientalibus Clericis de iureiurando rescriptum erat, non tantum a communi lege sanctorum Patrum ante effluxerat, verum generalibus etiam verbis,

&c

Centuria III. Cap. CCXXIV. 545

& quæ cunctos afficere Clericos possent, conceptum ab Imperatore fuerat, eratque ad omnes Clericos generalis rescripti ratio; propterea, &c.

α De comm. Feri et cum relatis ad Rub. de Constit. n. 37.

β d. c. 1. Ver. Ecclesiarum.

δ Ibid.

An appellatione statuti contineatur Ius commune. *Ad cap. 1. de Constit. Cap. CCXXIV.*

- 1 *Statuti nomen an Iuri Ciuili cognitum.*
- 2 *Statuendi verbum generale.*
- 3 *Statutum quale ius.*
- 4 *Ius commune, & municipale quo differant.*
- 5 *Item populus, & plebs.*

A Iunt, statuti nomen nullibi legi in toto Iuris Ciuilis corpore. Credo equidem, sic nuspiam legi, vt municipialem legem striete significet; sed obuius mihi fuit Dioclet. in l. 1. C. quib. ex caus. ser. pro pram. lib. accipi. ibi. *Senatusconsultis, & statutis Principum.* Et quid vetat, latius patere statuti nomen, si statuendi verbum nullo tali circumscribitur fine? Vide Briffon. ^a Scio etiam, in Pontificio lure statuti nomen generale esse. d. cap. 1. de constit. c. 11. de rescript. in 6. cap. 15. & ult. de heret. in 6. cap. 22. de Elect. in 6. cap. 1. §. ult. de appell. in 6. cap. 1. de Renun. in 6. cap. regula. §. porro. 3. dist. nam, si vspiam peculiare ius notat Municipij, continuo aliquid adijcitur, quo ratio nominis explicetur, vt in cap. 1. de Constit. in 6. ibi, *locorum specialium, & personarum singularium.* & c. 9 de heret. in 6. ibi *Ciuitatis Castri, villa, &c.* Neq; mihi

M m

obj-

objiciat quis communē loquendi vsū, nisi simul doceat, de eo omnes æqualiter sentire. Puto itaq; in eā sententiā rectissime descensū, vt possit generali statuti appellatione cōprehendi ius generale, & cōe ex proprietate sermonis.

3 Neque officit, quod obijcere solent quidam; statutum. nihil esse aliud, quam ius municipale, quod specie, & forma differat a Iure communi, adeoque, vt, altero posito, alterum non ponatur, sicut (inquiunt) posita plebe non ponitur populus. §. *plebs autem. Instit. de Iu. nat. &c.* Est enim, si ita arguerint, error triplex.

4 Vnus, quia Ius Municipale, & commune, non tam forma differunt, quam latitudine Iurisdictionis. Nam & Ius Romanum, quod nunc generale est omnibus, fuit olim proprium, peculiareq; Urbis Romæ, atque adeo propriū, vt peregrinis, extraneisque hominibus non communicaretur. *Instit. de patr. pot. in princ.* Alter, quia populus est quasi totum, aut genus morale quoddam, plebs autem quasi species, aut pars. Si itaque arguere velint a d. §. *plebs autē*. fateri utique debeant, ius municipale esse veluti speciem, aut partem Iuris communis, propterea que positione Iuris communis videri positum Ius Municipale, quod absurdum. Tertius, quia non disputamus nunc de nomine, aut forma Iuris Municipalis, sed de appellatione statuti, quā contendimus generalem esse.

^a De verb. sign.

(verb. fig.

^b Vide Alex. conf. 1. n. 13. et conf. 9. n. 4. lib 1. Alciat. ad l. vt Alphenus. n. 4. ff. de

^c Dec. ad c. 1. de constit. n. 5. post Card. Domin. &c.

^d And. de ex. ibid n. 44. Aug. Bero. n. 39.

An correcta ratione legis videatur correcta lex. Ad §. *famili-*
na. Instit. de Adopt. & l. 7. n. in princ. C. de Cad. toll.

Cap. CCXXV.

1 Vis

Centuria III. Cap. CCXXV. 547

- 1 *Vis legis in ratione.*
- 2 *Finalis causa quæ sit.*
- 3 *Ex fine sumuntur Regule agendorum.*
- 4 *Finis ieiunij quis.*

Nihil est, quod interdum plus prædicet Scribentiū vulgus, quam cessare continuo legem, si ratio cesset legis vulg. *l. adigere. §. quamuis. ff. de Iu. patr. c. cum cessante. de appell.* nam vim legis totam in ratione esse, quæ legis anima dicitur, & est; Vide *l. generali. iun. auth. ingressi. C. de Sacros. Eccl. c. miramur. cum gl. de seru. non ordin. iun. cap. a multis. de eta. & qual.* Et nihil est interdum, de quo dubitet magis.^a

Equidem verum puto esse, quod asseritur, si ex æquo tollitur omnis ratio, quod tunc fit, cum ratio illa, quæ intercidit, finalis est. Dico autem finalem, non qua seclusa actus non fieret (nam id conuenire etiam rationi potest, quæ impulsiva est) sed quæ animum agentis mouet, excitatque ad se ipsam adsequendam; finis enim ille est, propter quem agimus, & quem omnino consequi agentes volumus, & rursus finalis causa, in quam animum intendimus, vt eam conquiramus ex Philosophis. Sumitur autem ratio legis ex intentione & fine Principis conditoris, cum in Moralibus ex fine hauriantur regulæ agendorum rerum, vnde etiam est, vt, si finis deficiat legis, simul & voluntas deficiat legislatoris. Atque ita olim cū alijs philosophabar.^b

Nunc paulo diligentius rem explico, vt concilientur sententiæ. Id omne, quod præcipere valet lex, aut opus virtutis est,

Mm 2 adeo-

adeoq; bonū simpliciter, aut indifferens, vt loquūtur, hoc est, nec bonū, nec malū, sed habens se ad vtrūlibet. Si bonum est, si (inquā) virtutis opus, tūc, si ratio cessat legis, aut præcepti, refert, qualis in re, de qua agitur, mutatio fiat, nā si ita mutetur res, vt lex simul ad iniustitiam vergere incipiat, constat cessare legē; Sin adhuc iusta est, manet tunc integra lex, vtcumq; ratio desinat legis; Vt ecce. Finis ieiunij est maceratio Carnis. Si itaq; in hunc finē alicubi ieiunium indicatur, licet probetur, eius loci homines spiritali hoc remedio nullatenus indigere, seruari tamen ieiuniū debet; nam in lege, quæ virtutis opus continet, nō tam respicit Princeps, cur præcipiat aliquid, quā quid præcipiat, adeoque deficiente ratione non deficit honestas legis, in qua voluntas durat conditoris. Altero autem casu, si indifferens illud sit, quod lex iubet, tunc sublata ratione illa, qua constitutū fuerat indifferēs in specie virtutis, tollitur simul lex quasi inutilis, vt hoc exēplo. Lex est, ne ferrum extrahatur, quod indifferens est. Ratio legis, nā in propinquo est hostis, qui nos bello premit. Vtiq; si bellum cesset, deficiet quoq; lex quasi inutilis, & de indifferēti re, nam res indifferens, vt sic, non est apta materia legis. Hæc Suar. plena manu, & qui temperandum ex his docet, quod plerique cum Glosatore, &c.

a Vide scripta ad c. 1. de const. vbi Dec. n. 11. et ego in præf. Et.

b Ibid.

c De R. lib. 7. c. 10. n. 8.

d Ad c. & si Christus. de Iureiur. ver. cessante.

De eadem re, & aperti legum obices. Cap. CCXXVI.

- 1 Fæminæ an, et) quomodo adoptare possint. 3.
- 2 Et numquid adoptiuis suis pupillariter substituunt.

4 Ado-

Centuriâ III. Cap. CCXXVI. 549

- 4 *Adoptandi causa quæ.*
- 5 *Fœmina familie suæ nomen conseruare non potest.*
- 6 *Qui generare non potest, non adoptat.*
- 7 *Legis Papiæ Poppæ ratio, & emendatio.*

Negarunt plerique, ademptam videri legem, licet deleta ratio fuerit legis; vt ecce. Fœminæ adoptare nō possunt, quia nec naturales liberos in sua habent potestate. §. *fœminæ. Instit. de Adopt.* Abrogatur ratio. §. *sed hodie. Instit. eod.* manet tamen dispositio eadem, & hucusque nequeunt fœminæ adoptare, præterquam ex indulgentiæ Principis ad solatium liberorum amissorum. Et, cum quæsitum esset, an fœmina, quæ largiente Principe adoptauit sibi impuberem, eidem valeat pupillariter substituere, crebrius responsum est, non posse, cum non placeret, extendi ea ad consequentias, quæ singulariter concessa essent, & pupillaris substitutio patriam potestatem omnino exigat, quam non præmittit adoptio fœminæ. Quin immo, si permissum mulieri fuerit ex indulgentia, vt adoptiuum filium in sua habeat potestate, negant tamen eidem pupillariter substitui posse, quod valde durum.

Est & alius casus in *l. vni. C. de Caduc. toll.* vbi Iustin. Et nomen (inquit) & materiam Caducorum ex bellis ortam, & auctam Ciuilibus, quæ in se Pop. Rom. mouebat, necessarium duximus P. C. in pacificis nostri Imperij temporibus ab Orbe Romano recludere, vt, quod belli calamitas introduxit, hoc pacis lenitas sopiret. Cessauerat ergo ratio legis, hoc est, ratio belli, sed non lex. Quare Tacit.² relatum fuisse, memorat de moderanda lege Poppæ, quam senior Augu-

Mm 3 stus

stus post Iulias rogationes incitandis Calibum pænis, & augēdo arario sanxerat, &c. cumque ab anterioribus Diuis Principibus Seuerō, & Constantino plura eius legis capita emendata essent, Iustinianus rem absoluit. Sic, cessante belli causa, cessare tamen non potuit lex.

- 3 Sed neutrum valet. Nam primæ authoritati pene responderim, sublata hodie ratione legis, adoptare fœminam posse, sed non arrogare, cum de arrogatione expressim loquantur Impp. in *l. Mulierem. C. de adopt.* Sed occurrit nunc melior ratio. Dico, neque adoptare fœminam posse, neque arrogare, quia non sola ratione potestatis prohibita olim fuit, sed alijs præterea, quæ hucusque vigent.
- 4 Primum vero, quia adoptio fit ad conseruationem gentiliti j nominis, vnde pereleganter Lyricus

----- frater, pater adde,

Ut cuique est ætas, ita quemque facetus adopta.

- 5 At non est in fœminis familiæ nomen conseruare, cum quos parturiunt, asserere nomini suo non possint, sed gēti, & agnationi Mariti; vnde, & quos adoptant indulgentia Principis, nec quasi filios in potestate sua habent, nec familiæ suæ nomine appellant, sed vmbra quandam, ac speciem filiorum in ijs recognoscunt; Vide *d. l. mulierem. cum sua gl. & quæ Connan.* Deinceps nam regula est, eum, qui generare non possit, adoptare etiam non posse. §. *sed & illud. Instit. de adopt.* At non fœminæ, sed maris generare proprie est, &c.
- 7 Alteri responsio colligitur ibid. ex Tacito. Lata fuerat Caducorū lex, vt repleretur ætariū Principis, quod bella exhauserāt, & liberis hominibus Respub. augeretur quos Ci-

uilia

Centuria III. Cap. CCXXVI. 551

uilia bella extinxerat comprimerebat. n. lex illa cēlibatum. Quamuis itaque bella defecissent, durabat tamen ratio legis, scilicet, ut ararium cresceret, & populus, neque alius fuit, quam Princeps, qui declarare posset, per auctiōnem erarij, & populi legem illam ab aula cessisse, declarauitque id proinde Iustinianus a cessante calamitate belli, lenitate pacis, & facto Principum, qui legis Papiæ nō nulla capita iam iam abrogauerant.

a Annal. l. b. 3.

β Lib. 2. c. 15. n. 6.

An correctā lex allegari ad causarum decisionem possit. *Ad §. hunc igitur. C. de Iust. in. Cod. confir. l. 2. §. hæc igitur. C. de Vet. Iu. enucl. Cap. CCXXVII.*

- 1 *Infirmatis legibus robur addere supremæ est potestatis.*
- 2 *Si vinco vincentem te, &c.*
- 3 *Familie Emptor, atque hæres cur testis esse non possit.*
- 4 *Correctæ legis prudentia valet in decisorijs.*
- 5 *Legem deferri in argumentum quid.*
- 6 *Legis virtus maior in casu primo, quam in simili.*
- 7 *Non entis nullæ qualitates.*
- 8 *Plus est arguere a ratione legis, quam a simili eiusdem.*

SI directo allegari lex debeat, negant. *§d. hunc igitur. d. §. hæc igitur.* Si indirecto, & in argumentum, utiq; affirmanti^a nam & Pontifices (inquiunt) & Imperatores, & Iurisconsulti ex abrogatis legibus sumpserunt argumenta ad nouas leges statuendas. *cap. autoritate. de conces. præben. in 6. §. sed neque hæres. Instit. de testam. l. qui filium. in fi. ff. ad Trebell.*

M m 4 At

- At displicet sequela hæc. *Legislator a correctis legum statutis arguere potuit, ergo & nos;* nam infirmatis legibus robur addere supremæ est potestatis, quæ priuatis hominibus non communicatur. Cur enim abrogata Iura non poterit ostendere, eorumque authoritatem reparare, aut refouere, qui mortuis vitam restituere, & nouas condere leges valeat? Qui autem protritum illud afferunt. *Aboue maiori discat arare minor.* hi opportune sibi, at rei propositæ valde importune concinunt bouis carmen.
- Est etiam, vnde singulis occurrere valeamus. Et Bonifacius quidem *in d. cap. autoritate.* non tam arguit a correctâ lege, quam ab incorrectâ ratione correctæ legis; nam dispositio *l. 2. §. si sit Agnatus. ff. ad Tertyll.* quæ emendata hodie legitur *in l. ult. & Auth. defuncto. C. cod. tit. ea ratione* nitebatur, qua & nititur Pont. *Si vinco vincentem te, &c.* quæ quidem ratio nec correctâ a Iure Ciuili fuit, vel Pontificio. *l. de accessionibus. ff. de diuers. & tempor. præscr. c. rogamus. 24. q. 1.* nec corrigi potuit, quasi naturalis.
- 3 Iustinianus quoque *in d. §. sed neque hæres.* non tam a Iure veteri argumentum sumit, quo familiæ Emptor testis esse non poterat, quam a prima illâ ratione, quæ familiæ Emptorem prohibuerat, ne testimonium ferret, vt bene Fab. Denique ratio, cur hæres testis esse non possit, & quæ Iustinianum commouit, est, quia hodie omne id, quod agitur testamenti celebrandi gratia, inter testatorem, & heredem agi creditur, sicut olim agebatur inter testatorem, & familiæ emptorem, & nemo testis idoneus in propria causa.
- 4 Paulus denique *in d. l. qui filiam.* refert, se legem Aliam Sentiam cum alijs argumētis pro ea re Imperatori suo alle-

Centuria III. Cap. CCXXVII. 553

legasse, vt annus inceptus haberetur pro completo, & secundum ea fuisse pronunciatum. Ergo Legis *Æliæ* Sententiæ argumentum non ideo propositum fuit Principi, vt ex eo definiret, quasi habente legis auctoritatem, sed vt ex ratione, & prudentia abrogatæ legis facilius Principi suaderetur; sic enim ait. *Imperator autem noster motus, & equitate rei, & verbis testamenti, &c.*

- Communē itaque Scribentium sententiam me authore reijcies, quam & alij reiecere. Verum enimvero deferri
- 5 lex in argumentum tunc dicitur, cum a simili allegatur, eademque est in simili voluntas Principis statuentis, quæ in casu recto, & definito a lege. Si itaque infirmatur voluntas legis in casu proprio, & quasi in exemplari, non satis intelligo, quam habere vim, potestatem ve possit in
- 6 definiendo simili. *arg. l. in testamento. 27. ff. de condit. & dem.* Immo procul dubio maior est virtus, vigorque legis in casu primo, quam in simili, seu extenso, vt nemo inficiari potest. Si itaque nulla in ea virtus remanet post abrogationem in proprio, non video, quid valere possit in simili, vel producto; aut quomodo produci in lege virtus possit, quam lex non habet, quia *non entis, &c.*
- 7
- 8 Denique plus est a ratione legis arguere, quæ anima est legis, quam a simili argumentum ducere. At, si quæris, liceat ne arguere a ratione sublata legis, sic, & distinguere, & loqui solent, vt si ratio partialis sit legi, tunc omnino cesset, si ablata fuerit lex. At, si generalior sit ratio lege, tunc allegari possit quidem, sed eo prorsus modo, ac si nunquam scripta fuisset lex. Non itaque, vt per eam definiri negotium debeat, quasi non aliter possit, sed, vt ludi.

dici suadeatur, penes quem ratio illa plus authoritatis habitura sit, si legi causam dederit, fuerit ve semel a Legislatore recepta. Vide *d.l. qui filium*.

^a Vide *Dec. ad c. 1. de constit. n. 11.*

^b Vide *Adden. ad gl. d. c. autoritate. ver. primam.*

^c De *Error. p. 3. dec. 66. err. 1.*

^d *Dec. sup. & alij cum Ferret. n. 42.*

An lex consilij vere, & proprie lex sit. *Ad l. 7. ff. de ll. Cap. CCXXVIII.*

- 1 *Consilium non obligat.*
- 2 *Lex sub genere est præcepti.*
- 3 *Et præmittit imperium efficax sui conditoris.*
- 4 *Legis virtus quadruplex.*
- 5 *Eiusdem materia triplex.*
- 6 *Lex cur meretricium permittere debuerit.*
- 7 *Aut contrahentibus, ut se inuicem decipiant.*
- 8 *Lex Domini immaculata.*

NEgant omnes, quia legis est *ligare*, vnde & dici putant legem, & consilium vero non obligat, cum debeat unusquisque apud se æstimare, sibi ne expediat consilium capere. §. 2. *Instit. de Mand.* Lex quoque sub genere est præcepti. l. 1. *ff. de ll.* vnde & prædicata illa ex Demost. & Chrylip. ut ea sit, cui omnes obtemperare conuenit, decretum prudentium hominum, cõis sponsio Ciuitatis, præceptrix faciendorum, prohibitrice non faciendorum, etc. l. 2. *ff. eod.* Denique, lex in suo esse præmittit imperium efficax superioris constituentis, cum tamen consilium a priuato etiam homine dari possit.

- 4 Sed obstat Modest. in *d. l. 7.* *Legis virtus* (ait) *est imperare, vetare, permittere, & punire.* Cum quo & Quintil. *e Lex omnis*

Centuria III. Cap. CCXXVIII. 555

omnis aut tribuit, aut adimit, aut punit, aut iubet, aut vetat, aut permittit. At (inquit gl. 2) aut addenda est noua virtus legi, videlicet consulendi, aut consulere sub *permittendi* verbo est. Sic consultiua lex vere, & proprie dicitur lex.

- 5 Modestini locus plures habet acceptiones. Ego illam sequor, vt, quæ sub lege sunt, triplicia faciamus; aut. n. absolute bona, aut absolute mala, aut indifferentia, vt appellat, quæ s. nec bona simpliciter sūt, nec mala simpliciter. Lex, quæ bona sunt, iubet, atq; imperat; quæ mala sunt, vetat, ac punit, quæ indifferentia sunt, permittit. Est tamen *permittendi* verbum aliquanto plenius; nam si quid boni sit, quod lex præcise non imperet, id tamen procul dubio permittit. Immo permittit lex plurima, quæ a se ipsis, &
- 6 simpliciter sunt mala, sed propterea id facit, vt arceat peiora. Sic meretricium permittit, seu lupanar, quod non dubitamus a se ipso malum esse, sed vt ea vitet, quæ deteriora sunt multo, adulteria scilicet, stupra, nefarias, atque
- 7 incestuosas coniunctiones, &c. Permittit quoque Emptoribus, & Venditoribus, vt decipere se inuicem possint ad dimidiam vsque partem iusti precij. *l. 2. C. de resc. vendit.* quod ipsum iure etiam Canonico comprobatur. *cap. cum dilecti. cap. cum causa. de Empt. & Vendit.* Sed an malum non est decipere hominem intra dimidiam precij partem? Quid enim si decipiat in triente quis? Quid si in sextante?
- 8 *Malum* (inquit Caiet. 4) quia lex Domini immaculata est, secundum quam mortale peccatum est ledere proximum in quacumque re notabili. Verum quia futurum erat, vt omnia vndique litibus replerentur, si secus fieret (cum enim

fre-

frequentissimi sint huius generis contractus, quotidianæ simul essent de læsionibus controuersia) propterea bene occurri posse æstimarunt Pontifices, si Ciuilis Iuris auctoritatem sequerentur; maxime, cum deesse nusquam posset remedium aduersus deceptorem ex benignitate Iuris Pontificij, videlicet denunciatio Euangelica. *cap. nouit. de Iud.* quæ utinam hodie in usu esset.

^a Vide quæ ego ad Rub. de constit. in prælect. & sup. cap. 174.

^b Lib. 7. c. 7.

^c d. l. 7.

^d Summ. ver. Emptio.

De eadē re, & de lege permissiua. *Ad d. l. 7. Cap. CCXXIX.*

- 1 Miles peremptoriam exceptionē obijcere post sententiā potest.
- 2 Liberum cuique est consilium sequi.
- 3 Euangelica consilia leges sunt, & quo modo.
- 4 Legis nomen bifariam capitur.

IAm si quærimus, an permissiua lex vere, & proprie lex sit, negandum statim videretur cum receptissima Scribentiū sententia, nam quid plus ista habeat, quam consilij lex? Difficultas tamen est in triplici canone; quasi enim permissio legis, ut legis, absque præcepto stare non possit, sic loquitur Innoc. in cap. qui partem. dist. 55. præcipiunt et Clericos fieri, hoc est, permittunt. Et Chrysost. in cap. hac ratione. 3 1. q. 1. Apostoli præceperunt secundas adire nuptias, hoc est (ut omnes explicant) permisserunt, & bene, nam id est, quod subiungitur statim ibi, permittente Deo, & ibi rursus, quia Moyses hoc permisit. Sed notandum, quod ait deinceps. Quod enim permittimus, nolentes præcipimus, con

Centuria III. Cap. CCXXIX. 557

constat enim, legis, ut legis, permissionem absque præcepto non esse. Et Isid. in cap. Domino sancto. dist. 50. redire Canones præcipiunt, hoc est, permittunt.

Dicam, quomodo permissiua lex vere & proprie lex sit, parem habiturus rationem deinceps consultiuæ legis. Fit namque interdum, ut, quod permittit lex, singulare aliquod priuilegium sit, & tunc lex est eo modo, quem alibi doceo. * Exemplum nunc habes in l. 1. C. de Iur. &

I fac. ignor. ibi permitto tibi. quod Accursio probatur. cum enim Miles exceptionem peremptoriam per Iuris incitiã ante sententiam non obiecisset, permisit ei Antoninus, ut post sententiam obijcere eam posset. Et hoc quidem priuilegium est militis, quo subditi omnes obligantur, passiuè tamen, scilicet, ut non infringant, non impediãt, non contradicant. Interdum permissio legis generalis est, ut in relatis Canonum exemplis; & tunc si permissionem refers ad eum, cui illa fit, non credam, eum quasi lege obligatum esse, aut veram esse legem, quæ ad eum referatur, cum liberum ei fuerit non recipere, neque vlla, aut vi, aut necessitate compelleretur. Sin ad alios referre permissionem velis, qui impugnare prohibentur, sint Iudices, aut alij quilibet, æstimo tunc veræ legis officium in eos exerceri, neque aliter, ac de priuilegio responderim. Sic petere præmium forti permittitur a lege ex Isid. cum eo ipso, quo id permittit lex, simul præcipiat, ne ab aliquo repellatur, quominus petat. Et hoc sensu lex, quæ permittit, verissima lex est.

Habes, quid de consultiua lege valeas iudicare, quam si
de-

- denuo ad illum refert, qui consilium sibi datum recepturum a lege est, non equidem puto, istum quasi lege obligatum censi posse, cum liberum ei sit consilium non sequi legis. At, si ad alios refert consilij legem, qui impedire prohibentur, ne consilium a lege datum capere possit quis, eo ve iuxta legis permissum libere uti, haud dubito, in istos veræ legis officium exerceri, simulque verissimum esse, quod proponebatur, permittere legem non posse, quin iubeat simul, atque præcipiat; nam & D.
- 3 Thomas^d Euāgelica consilia refert inter partes legis gratiæ, eo videlicet sensu, quod opus, quod per ea consulitur, nec quasi prauum declinare, nec prohibere quispiam potest. Hinc pro Euangelicis consilijs damnamus hæreticos, qui paupertatem, castitatemque quasi, naturæ repugnēt, impie condemnarunt.
- 4 Sed & illud utrique legi commune est, ut si legē accipiamus, quatenus lex est, permissiua tunc, consultiuaque lex forte non sit proprie, & vere lex. Sin eam capiamus pro tota illa prouidentia, quæ legumlatori incumbit, ut subditorum vtilitatibus ex æquo prospiciat, tunc secus iudicandum sit; esse enim legalis prouidentię dicimus, ut non præcipiat tantum, sed & consulat, atque suadeat, & id quidem non (ut aiunt) formaliter, sed concomitanter. Habes rursus, quo pacto tueare, etiam consilij legem quasi ab imperio esse superioris statuentis.

^a In prælect. ad c. 1 de Constit. & sup. c. 220.

^c d. l. legis. 7. in gl. vn. ff. dell.

² Vide, quæ ego prox.

^d 1. 2. q. 108. art. 4.

Centuria III. Cap. CCXXX. 559

An consilij lex obliget ad consilium capiendum. *Ad*
l. consilij. ff. de Reg. Ju. Cap. CCXXX.

- 1 *Prima ratio in legibus est voluntatis.*
- 2 *Scire leges quid.*
- 3 *Sententia legislatoris quibus explicetur.*

Negabam paulo ante, quia consilij ex suo genere obligatio nulla est. *d. l. consilij.* Adde §. *sin autem. Instit. de pupill. subst. §. ceterum. Inst. quod cum eo, &c. l. is qui. ff. de rei vendic. l. pacto. ff. de Transact. cap. commissum. de sponsal. cap. sponsus. 30. q. 5. cap. testamentum. §. dist.*

Sed immo obligationem aliquam consilij esse, probant §. *sed si uxor. Instit. de Nupt. l. 1. ff. de inoff. test. cap. in Civitate. de Vsur. cap. magna. de voto. c. ad aures. de ata. & qual. cap. Matheus. de Simon.*

Inter hæc quid statuendum videatur, in incerto est, nam nec Panormitani distinctio nodum soluit, neque audio eos, qui consultiuæ, ac præceptiuæ legis discrimen non

- 1 aliunde petunt, quam a verbis, dum primus locus, primaque ratio non verborum esse debet, sed voluntatis, quam verba significare quidem possunt, sed non cogere.
- 2 *l. scire leges. l. contra. ff. de ll.*
- 3 Enimvero sententia legislatoris explicari ex pluribus potest, potissimum vero ex ea, quæ subijcitur, rei si scilicet rem suadeat communi Civium bono per necessariâ, aut rem dissuadeat mali moris, erit enim tunc consilium in verbis quidem, sed præceptum in sententia, quod onus iniiciat legis. Ecce enim providere pupillo, ne insidijs subiaceat. *d. §. sin autem. uti ea, vel altera actione. d. §. c. a-*

terum. & seq. velle ancisci possessionem. *d. l. is qui.* transactioni penam adijcere. *d. l. pacto.* iuramentum implere ante ingressum Religionis. *d. c. commissum.* contineri ob reuerentiam benedictionis. *d. c. sponsus.* non celebrare post inculpatam pollutionem. *d. c. testamentum.* hæc neq; communi bono necessaria sunt Ciuium, nec spiritali animarum, sed priuatim expediunt his, qui recepturi consilium sunt; sunt itaque & re, & verbis consultivæ leges. Sed iungi matrimonio aduersus id, quod publice honestum videri possit. *d. §. sed si vxor.* testamenti legem impugnare. *d. l. i.* usurariam rem liberius tractare. *d. cap. in Ciuitate.* voti reum fieri. *d. cap. magnæ.* cum remorsu ascendere ad sacros ordines. *d. cap. ad aures.* ecclesiasticum beneficium simoniacis artibus infectum retinere. *d. c. Mathaus.* hæc non tam consilia sunt, quam præcepta, quomodo, aut leges loquantur, aut canones, quia publico Ciuium bono, animarum ve saluti quasi necessaria conscribuntur.

Quin immo, si rem subtilius intueare, in legibus consultivis secundi generis, quæ in præceptum cadunt, expressum aliquid semper inuenies, quod plusquam consilium sapiat. Ecce enim Iustinianus sic loquitur in *d. §. sed si vxor.* Rectius tamen, & iure facturos eos, qui ab huiusmodi Nuptijs abstinuerint. Not. quod ait, *Et iure.* Quin de eadē re loquens Vlp. in *l. si qua mihi. §. si vxor. ff. de Ritu Nupt.* simpliciter abstinendum docet. Et in *d. l. i. ff. de inoff. test.* sic ait, quasi respondens de iure. *Cum obtinere spem non haberent.* Et Pontifices in relatis Canonum statutis addunt aliquid semper, quo haud dubie periclitari salus videatur.

a. c. i. de constit. n. 4.

An

Centuria III. Cap. CCXXXI. 561

An sua lege Princeps teneatur. *Ad l. Princeps. ff. de ll.*
Cap. CCXXXI.

- 1 *Princeps cur legibus solutus.*
- 2 *Et numquid aliqua ratione teneatur sua lege. 4. 6.*
- 3 *Legis vis duplex.*
- 5 *Peccare an Princeps videatur, qui propriam legem non seruet.*
- 7 *Legis positivæ virtus.*

I Am tertium de soluto legibus Principe quæstionē habeo, nam si alijs aliunde fit satis, non hercle mihi. Princeps legibus solutus est. *d. l. Princeps. l. ex imperfecto. ff. de leg.*

1 3. quia in illum non est lex, cum sit ipse lex. & lex (inquā) animata. *Auth. de Consul. in fi.* Solui itaque sua lege debet, qui se ipso superior esse non potest, solui (inquam) sua lege debet, qui alios solvere sua lege potest.

2 At & illud constat, sua lege Principem aliquo modo obligari; decet enim (ait Paul.) cum, qui leges facit, pari maiestate legibus obtēperare, *pari* (inquit) *maiestate*, nā a supremo est dominandi Iure id ipsum velle, quod non possis, hoc est, legibus subijci velle, quibus vti Princeps nequaquam subijci queas. Hinc Theodos. *in l. digna vox. C. de ll.* Et reuera (ait) *maius Imperio est submittere legibus principatum.* Adde *l. 8. §. si Imperator. ff. de inoff. test. §. ult. Instit. quib. mod. test. infir. l. 3. C. de Testam. l. 4. C. ad l. Falcidiam.*

3 Vulgaris est distinctio D. Tho.^d & recepta ab omnibus de vi directiva, & coactiva. Lex (inquit) est regula humanarum actionum, regulæ autem est dirigere. Sed

Nn ha-

habet quoque lex cogendi vim . Ergo Princeps dicitur solutus lege quantum ad vim coactiuam , nullus enim proprie cogitur a se ipso ; sed quantum ad vim directiuā sua lege Princeps obligatur. *cap. cum omnes. de constit.* scriptum enim est . *Quod quisque Iuris in alterum statuit, eodē uti debet.* Et sapientis dicit authoritas . *Patere legem, quam ipse ruleris.* Hæc D. Tho. &

Nostri pinguius rem docent , & teneri Principem sua lege ex honestate tradunt, non ex necessitate, id namque esse , quod dicitur *in d. l. ex imperfecto. inuerecundum est.* & rursus . *Decet enim tantæ maiestati, &c.* id denique , quod profitentur boni Principes , *legibus se viuere.*

Secundum hæc pereleganter dixit Vult. » aliam esse vocē regnantis in Theodosio. *d. l. digna vox.* aliam Imperij legem in Alex. *d. l. 3.* Vox regnantis ea esse debet (inquit) ut se Princeps legibus subiectum profiteatur , at lex Imperij soluit omni lege Principem . Et per legem Imperij non lex illa Regia significatur pro Augusto lata , ut male Gothifr. sed ius Imperij illud , quo Imperium ipsum constitutum est , ut imperium in suo genere , seu in sua Idæa sit eiusmodi , ut (inquam) illud per se nullis sit subiectum , & nec per se , nec in se vllis possit subijci legibus , subijciatur tamen legibus in persona Imperatoris, qui eo ipso, quod legibus viuit, Imperatoris personam quodammodo exuat assumpta persona priuati hominis ; atque ita Princeps de Iure suo aliquid remittit , lege interim imperij , ac principatus salua, incolumique permanente . Quā quidem Imperij legem bene exprelsit Iustin. *in d. Auth.* cum enim de Consulibus quædam statuisset, quæ possent
ip[s]is

Centuria III. Cap. CCXXXI. 563

ipsis cum Imperatore communia esse, sic habet deinceps.
Ceterum omnibus prædictis Imperialis nobis fortuna exempta
est, cui Deus ipsas etiam leges subiecit, ipsa hominibus qua-
si animata quadam lege demissa. unde & Regem definie-
bat Plato, ut sit *Princeps legibus minime obnoxius*; nam
quo pacto sit in eum lex, qui ipse est lex?

Denique, si a Deo est ius istud regium, Imperijque lex, æsti-
mare simul debes, hanc quoque partem esse æternæ legis,
ut latis a se legibus Princeps eximatur, qui proinde non
peccat, si proprias leges non servat, nisi contra directio-
nem suæ legis, valet enim, quod pulchre Claudian.

*In commune iubes si quid, censes ve tenendum,
Primus iussa subi -----*

Nam, quod idem perbelle.

----- componitur Orbis

Regis ad exemplum.

Vnde Auson.

Pareto legi quisquis legem sanxeris.

Soletque id ipsum explicari, ut Principem suæ legi subijci nō
sit aliud, quā naturæ iure faciendum a Principe esse, quod
tum æquitas polcit, tum rationis honestas.

Seu melius ex conformatione quadam naturali, quæ ca-
piti esse cum membris debet.

7 Seu denique, quia agnoscere Princeps debet nō vim qui-
dem legis, aut præcepti, sed virtutis, nam, ut Theologi lo-
quuntur, lex positiva quælibet potestatem habet constituē-
di materiā suā in specie aliqua virtutis, mediumq; præscri-
bendi ad honestatem eiusdem virtutis necessariū. Et quia pec-
cat procul dubio Princeps, qui mediū virtutis sponte egre-

Nn 2 ditur

ditur sua, propterea quasi vinculū sentire debet, non quidem legis, sed ex lege, seq; & legibus viuere, &, quod magis est, legibus quoque alligari iuste proficitur, non enim peccat quasi p̄cepto minime obtēperās instar subditi, sed quasi feriens virtutis cancellos instar mali Principis.

^a Vide quæ ego ad c. 1. de Constit. in prælect. & Sac. In. contr. dissert. 1. c. 11.

^b Arist. 3. Polit. c. 9.

^c Vide omnes ad c. 1. de constit. ad l. Princeps. ff. de ll. D. Tho. cum Interpretibus. 1. 2. q. 96. art. 5. ad 3. Sot. de Iust. & In. lib. 1. q. 6. art. 7. Couarr. in c. alma mater. par. 1. §. 1. n. 4. Cuiac. ad l. ex hoc Iure. vers. ex hac interpretatione. ff. de Iust. & In. & obser. lib. 15. c. 30. Suar. de ll. lib. 4. c. 35. per tot. Vult. §. sed quod Principi n. 5. Instit. de In. nat. & c.

^d Lib. 4. sent. tit. 5.

^e Sup.

^f Sup.

^g Sup.

De eadem re, & explosa Cuiacij sententia, Græcorumq; interpretum. Ad d. l. Princeps & l. quod Principi. ff. de leg. 2. Cap. CCXXXII.

1 Princeps an solis p̄narijs legibus eximatur. 3.

2 Indefinita vox æquipollet vniuersali.

4 Princeps legum solemnibus liber est.

5 Augusta an legibus soluta.

6 Inscriptiones legum quo consilio posite.

QUod ait Vlp. d. l. Princeps. legibus solutū Principē esse, interpretantur Græci Interpretes (teste Cuiacio ^a) de legibus p̄narijs, quibus solui Principē fatētur; fuitq; hæc propemodū distinctio D. Thomæ, aliorumque, qui Principem volunt inimmunem esse a vi sola legum coactiua. Sed Græcæ interpretationi resistit generalitas legum, quæ cur ad solas p̄narias coarctentur, nihil est. Princeps legibus

Centuria III. Cap. CCXXXII. 565

legibus solutus est. Si legibus, ergo indefinite omnibus,
2 nam cum Dialecticis stare debes, qui suo modo docent,
indefinitam vocem vniuersali equipollere.

Sperauit tamen Cuiac. posse indefinitam istam locutionē
restringi, inscribitur namque lex. *Ad legem Iuliam, &
Papiam*, quę erant leges Caducarię, satisque per se ipsas
odiosę, ob idque facile Princeps ab eisdem eximebatur,
sic enim Gaius in *l. quod Principi. ff. de leg. 2. Quod Principi
relictum est*, (inquit) qui, *antequam dies legati cedat, ab ho-
minibus ereptus est, ex constitutione D. Antonini successor
eius debetur*; suamque hanc legem eodem modo inscribit
Gaius. *Ad legem Iuliam, & Papiam*.

- 3 Admitto id ego, quod Cuiacius docet, legibus caducariis
solutum Principem esse, sed non solis Caducarijs; nam
plura obstant, si aliter sentias. Primum est generalitas il-
la, quam dicebam, cur enim se ipsum Vlpianus non ex-
plicauerit? potuit enim. Alterum, quia non tantum ca-
ducarijs legibus solutus probatur Princeps, sed & legum
4 solemnibus. *l. 3. C. de testam. l. ex imperfecto. ff. de leg. 3.*
Tertium, quia Vlp. scribit, non esse Augustam solutam le-
gibus, sed ei Principem priuilegia sua communicare; &
6 tamen Augusta caducarijs legibus obligatur. *l. si Augusta.
ff. de leg. 2.* Nihil itaque cōmunicauit Augustę suę Prin-
ceps, si Cuiacio adsentimur. Vltimum, quia Iustinianus
in *Instit. in Nouell.* & in reliquo legum corpore, quod to-
tum facit suum, Principem quasi priuilegio solutum legi-
gibus facit, & tamen ipsamet Iustiniani lege caducarię
leges neminem hodie ligant, vt *l. i. C. de Caduc. toll.*

- 6 Neque obesse his vel minimum potest inscriptio illa. *Ad*

N n 3 le-

legem Iuliam, & Papiā; quia non eo consilio posita est, ut leges explicaret, vel coarctaret, uti neque aliarum legum inscriptiones, idque satis res ipsa docet, si singula accipiantur, expendanturque. Immo diuerso consilio posita fuisse omnes, voluit enim Iustin. Iurisconsultorum leges in Pandectarum libros relatas suas facere. l. 1. § omnia. C. de vet. iu. enucl. non igitur quasi Vlpiani, sed quasi Iustiniani perpendenda ratio est, qui cum generaliter legibus solutum Principem faciat, nec distinguat, nemo iam est, qui distinguere possit; vulg. l. 1. §. & generaliter. ff. de leg. prest. cum simil.

a. Lib. 15. obser. cap. 30.

De eadem re Scribentium sententia, quæ reijciuntur.

Ad d.l. Princeps. Cap. CCXXXIII.

- 1 *Princeps legum solemnibus non tenetur.*
- 2 *Et adoptionem non iure factam confirmat, &c.*
- 3 *Princeps supra leges.*
- 4 *Augusta legibus soluta non est.*
- 5 *Legibus Principem alligari non decet, & quibus.*

Alij itaque docent, ^a legibus Principem solutum, hoc est, legum solemnibus esse, esse enim solemnia, quæ lex in ijs exigat, qui infra Principem sunt, non in Principe, qualia testamentorum l. 3. C. de testam.

Sed obstat generalitas illa, quæ nuper obieciabatur, quod enim Alex. in d. l. 3. solemnium dumtaxat mentionem habuit, ex eo est, quia non alia penes illum quaestio fuerat excitata, quam de solemnitatibus testamento requisitis, ne.

Centuria III. Cap. CCXXXIII. 567

neque est nouum (inquit Vult. ^β) Imperatores responsa sua vt plurimum ad quæstiones sibi propositas , adeoque ad hypotheses accommodare solitos , ex quibus si quis inferat , in alijs idem non esse argumento a contrario sensu deducto , eum ad Iuris principia multoties impingere necesse sit . Quin & idem Alex. postmodum de legibus in genere mentionem facit sic enim habet . *Licet lex Imperij solemnibus Iuris Imperatoer soluerit , nihil tamē tā propriū Imperij est , quam legibus viuere .* Quod vltimum cum de legibus generaliter proferatur , & Princeps se illis legibus viuere profiteatur , non potest nisi de cunctis legibus vsurpari .

- Alij solum Principem esse legibus , nihil aliud videri posse existimant , quam penes Principem esse omnem potestatem ferendarum , abrogandarum ve , aut derogandarū
- 2 legum . Sic Principem legimus adoptionem non iure factam confirmare . *l. adoptio . ff. de adopt. & matrimonium ,* statumque liberorum non iure quæditorum . *l. qui in Pro-*
 - 3 *uincia . ff. de Ritu Nupt.* Et hoc quidē est (inquit Cuiac. ,) Principem supra leges esse , authore etiam August.

Sed neque id sonant Augustini verba , quæ Cuiacius refert , neque interpretationem hanc patitur Vlp. *in d. l. Princeps.* qui postquam dixit , legibus Principem solum esse , subiunxit itatim . *Augusta autem licet legibus soluta nō est , Principes tamen eadem illi priuilegia tribuunt , quæ ipsi habent.* Si itaque in eo staret prærogatiua hæc Principis , vt leges ferre posset , latasque auferre , & abrogare , quomodo priuilegium hoc Augustæ communicaretur ? Haud equidem inficiari volumus , Imperatorem non eo modo

568 **Lel. Manc. Genial. &c.**

suppositum esse legi, ut non aliam ferre possit, quæ fuit Augustini mens, sed questio hæc ab ea, quam tractamus, diuersa est, est enim aliud quærere, an Princeps latas leges abrogare, in earumque locum sufficere alias possit, aliud, an legibus latis, & in sua vi, ac robore manentibus viuere teneatur ^d.

- 5 Non itaque solis pænarijs, non (inquam) solis caducarijs legibus, non solis denique legum solēnibus solutus Princeps est, sed legibus generaliter; indecens enim visum est, ac prope iniuriosum, ut Princeps, qui supremam habet regiminis potestatem, pari cum ceteris conditione teneatur, & contrahendo, testando, iudicando ve, aut aliud quodlibet faciendo, iuris sui formulis alligetur, proprijsque obstringatur legibus, seu constitutionibus; prout & illæ dedecent Principem, ne quis cum telo, armatus ve incedat, ne purpura vestiatur, ne festas choreas ducat, ne quadrigis utatur, aut gemmis, ne muros transiliat Ciuitatis, quod Remo olim capitale fuit imperante Romulo, &c. ^a

^a Vide Zas. post Gl. ad d.l. Princeps. n. 3. ubi & Coras. n. 3. Et Miscell. c. ult. n. 4 Cuiac. lib. 15. obser. c. 30.

^b §. sed & quod Principi. n. 7. Instit. de In. nat. & c.

^c d. c. 30

^d Vide Accurs. ad d.l. Princeps. Coras. & Vult. sup.

^e Vide Coras. sup.

De eadem re, & legum, quibus Princeps exuitur, praxi, ac Regula. *Ad d.l. Princeps. Cap. CCXXXIV.*

- 1 *Ius Civile quod.*
- 2 *Et quando, aut quomodo Principem liget.*
- 3 *Donatio inter coniuges interdicta.*

4 *Non*

Centuria III. Cap. CCXXXIV. 569

- 4 *Non tamen si inter Principes.*
- 5 *Contractus regius quo pacto habere dicatur legis vicem.*
- 6 *Donatum filiofam. a Principe quo iure censeatur, &c.*
- 7 *Princeps an præscriptionis lege teneatur.*

ERit hæc regula, seu praxis pro coronide. Docet Vlp.
in l. Ius Ciuile ff. de Inst. & Iu. ius Ciuile esse id, quod ad-

- 1 *dit, vel detrahit Iuri communi, hoc est, naturali, aut gē-*
tium. Si quæ igitur lex simpliciter id confirmet, quod a
natura, aut gentibus est, non Ciuilis erit, sed naturalis;
aut, si mista dicetur, ab eo tamen causam accepisse vide-
- 2 *bitur, quod præcipuum in ea fuerit, idest, a natura.*

Hanc itaque Princeps seruare iubebitur, non quasi legē
a se latam, sed quasi naturæ, aut gentium. Hæc (inquā)
lex Principi Imperatrix erit, non quasi libris extrinsecus
scripta, vel tabulis, sed ex animata illa ratione, quæ intus
in lege est, & cum Principe conuersatur, vt loquar cum
Plutar.²

Remanet purum Ius Ciuile, hoc est, ius illud, quod initio
non refert, quomodo fiat, sed cum factum fuerit, valet
ex sola Principis voluntate, Iurisdictione, & imperio. Et
hoc Iure solutus quidem Princeps est, si legem respexeris
Imperij, non si vocem regnantis, vt dicebam. Lex itaq;
Imperij omni Iure eximit Principem, omni (inquam) eo
iure, quod ipse naturali, vel gentium legi addiderit, vel
detraxerit, qualecumque illud sit. Huc pertinent solem-
nium leges, huc penariæ, huc anteriora legum exempla,
quorum nullum a natura, sed vnumquodque additum
naturæ est, & vim trahens ab imperio Principis, cui ipse
sub-

subijcere se non potuit. Addo tamen exempla illustriora.

- 3 Et primum quidem est donationis inter coniuges, quam Ius Ciuile prohibuit. *l. 1. § 1. ff. de donat. int. vir. & vx.* cum tamen Iure naturali non posset Coniugi inuideri, ne liberalis in Coniugem suam esset. Id ergo fecit Ciuilis lex ciuili, & politica quadam ratione, ne mutuo amore se expolient. *d. l. 1.* Videamus, an lege hac Princeps alligetur. Negat Iustin. in *l. penul. C. de donat. int. vir. & vx.* h. v. *Donationes, quas Diuus Imp. in pijsimam Reginam suam coniugem, vel illa in serenissimum Maritum contulerit, illico valere sancimus, & plenissimam habere firmitatem, utp. Imperialibus contractibus legis vicem obtinentibus, minimeque opitulatione quadam extrinsecus egentibus.* Insigne est, quod additur, contractum regium legis habere vicem; non tamen quia lex est, sed quia subditos ligat, ne contradicere possint, quasi lex; non itaque lex est, sed vice legis. Priuilegium quoque donatio est, non lex; fungiturque tamen legis vice, quia subditos frænât, ne priuilegiario contradicant. At, si vera hæc ratio est, quid, obsecro, vetat, ne dicatur, factum omne Principis contra legem a se latam vice legis esse? subditos namque tenet, ne resistere possint, aut resiliere, & qui alijs id concedere ex priuilegio potuisset, sibi met magis concedere ex Imperiali priuilegio potuit.
- 6 Accedit secundum *ex l. cum multa. C. de bon. quæ lib.* cum enim eorum, quæ filijsfam. dantur, debeatur Iure communi usufructus Patri quasi aduentitiorum, secus tamen est, si filiosfam. Princeps donauerit. *d. l. cum multa.* videtur enim Princeps filio potius donare voluisse, quam Patri,

Centuria III. Cap. CCXXXIV. 571

tri, quæ quidem voluntas pro lege est, ut enim communi legi potuit Princeps contraria lege derogare, ita & facto valuit, & pacto. Pariratione filiusfam. Princeps non utetur Macedoniano, nec ætate minor Princeps in integrum restituetur, nec Regina auxilium Velleiani petet aduersus creditorem, penes quam pro alio intercesserit, cum legis vice hæc omnia sint.

Est & aliud legitimæ præscriptionis, qua inductum est, ne plus triennio, vel decennio liceat res suas negligere, vel deferere, & qui secus faxit, neglectæ rei damno mulctetur. Et in priuatis quidem hominibus per rerum differentias variata sunt tempora præscriptionum, quæ referre non est. Videamus, an Principem teneant. Et constat, nolle eum, etiam si longissimi temporis, utp. quadraginta annorum exceptio proponeretur. *l. competit. C. de præscript. 30. vel 40. ann.* siquæ ulli præscriptioni hæret Princeps aduersus se, utp. centenariæ, aut cuius initij memoria nulla esset, seruare teneretur, non tamen in vim propriæ legis, sed quia dominiū eius voluntate translatus esset, quod sine magna causa auferri non posset, ut inf.

^a *Lib de Regno.*

^g *Sup. cap. 231.*

^y *Cap. seq.*

An teneatur Princeps dominij lege. *Ad l. 3. C. de Quadr. præscript. Cap. CCXXXV.*

1 *Omnia esse Principis quo sensu dictum. 3.*

2 *An res fisci in dominio Principis esse intelligatur.*

4 *Priuatorum dominia quo iure immutet Princeps. 6.*

5 *Salus populi suprema lex.*

Do.

Dominij lege teneri Principem, dubium non est. Ac (inquiēs) immutat saepe rerum dominia Princeps, ut exemplis constare potest, quomodo igitur ligari potuit dominij lege? Vrgeri etiam solet, quod scribitur in l. 3. C. de quadr. praeser. & dictitari vulgo solet, omnia esse Principis.

- 1 Excipit hanc vocem Seneca penes Cuiac. ut omnia Rex imperio, & Iurisdictione possideat, singuli dominio. Neque oppositum vult. Iustin. in d. l. 3. sic enim loquitur. *Cum omnia esse Principis intelligantur, siue ex sua substantia, siue ex fiscali fuerit aliquid alienatum.* Cuius proinde mens ea est, ut omnia tam fiscalia, quam patrimonialia, de quibus in ea constitutione tractatur, Principis esse intelligantur; at hercle si dubitabatur, an res fisci proprie dicantur esse in dominio Principis, & subtilis quaedam ratio discriminis interponebatur, ut ibi, quanto minus in dominio erunt Principis res priuatorum? Non itaque sunt omnia Principis, nam (inquit Cuiac.) quae mea sunt, Principis non sunt, aut certe mea non sunt, quia dominium in solidum duorum esse non potest, & communia esse inter me, & Principem dixerit nemo, cum fiscalia quoque ipsa non sint proprie Principis.
- 2 At quod non dominij Princeps, imperij tamen, & Iurisdictionis possidet lege. Et hic error plurimorum, qui cum Principem viderent in Dominijs priuatorum Ciuum se se intromittere, eaque pluribus in causis interuerrere, auferre, transferre, &c. in Principe dominium arguere, quam Imperium, Iurisdictionemque maluerunt, ut enim
- 3 de priuatorum dominijs legem dicat, eaque iustas ob causas

Centuria III. Cap. CCXXXV. 573

5 fas immutet, pars est non minima Iurisdictionis illius, quæ in Principe est. Ob iustas (inquam) causas, ne tyrannica videatur in Principe hæc potestas, nam & nostri causam hic postulant necessitatis, hoc est, ut accipio, salutem populi, & Reip. iux. illud. *Salus populi suprema lex esto.* neque enim nouum videri cuiquam debet, ob salutem totius populi, & publicum Ciuitatis ius posse Principem ex priuatorum Iure, dominioque aliquid deminuere.

Et quid mirum, obsecro, ut in rebus Iurisdictionis sit, si eadem in personis est, aut etiam maior? Bellum ingruit, delectum Princeps facit, meque iubet ad bellum ire; si refractarius sum, punit. An itaque Princeps mei arbitrij dominus? Non hercle, & tamen iuste iubet, iuste punior. Alium imperat ob necessitatem belli pecuniam dare, vel prædium, an non iuste? Vtique, & si Dominus non est pecuniæ, vel prædij. Vtrumque igitur facit ea, quam dicimus, Iurisdictionis, & Imperij lege.

- 6 At nec dum satis, nam quando Princeps de subditorum Iure, dominio ve aliquid decernit, aut id facit nulla speciali lege iam antea constituta, quæ in perpetuum valitura esset, & tunc bene intra ratio, quam diximus, publicæ necessitatis, vel vtilitatis. Aut iam antea legem constituerat, & tunc alia quoque ratio priori adiungitur, quæ factum omnino tuetur Principis, nam eo casu habent subditi dominia sub destinatione, & quasi conditione legis illius, adeoque nihil auferre Princeps intelligitur, unde præiudicium subditis suis inferat.

a Lib. 5. obs. c. 30.

An

An lex ad populum lata Clerum liget. *Ad cap. si sententia. de sent. exc. in 6. Cap. CCXXXVI.*

- 1 Pars Cleri prerogatiuam habet qualitatis, &c.
- 2 Duo Christianorum genera, & quæ.
- 3 Laos græce quid.
- 4 Interdicto Clero an interdictus videatur Populus, & contra.
- 5 Partis appellatione non venit totum.
- 6 Verba sunt signa voluntatis.
- 7 Clerus, & in populo est, & distinguitur a populo.

POpulus separationem sæpe recipit a Clero. *cap. ex parte. 1 3. de priuil. c. 1. de Præb. cap. quod sicut. in fi. de Elect. c.*

- 1 *ult. de fer. cap. ubi periculum. §. præterea. de Elect. in 6. clem. in plerisq. eod. Aestimo, quia pars Cleri prerogatiuam habet qualitatis, quam reliquus populus non habet. Et*
- 2 *quod scribit Hierony. duo genera Christianorum, in cap. duo sunt. 1 2. q. 1. intelligo duas qualitates, scilicet, ut latini loqui solent, dialecticis acceptionibus procul habitis. Sic Terent. ^a Est genus hominum qui esse primos se omnium rerum volunt, nec sunt. Et Virgil. ^b Quod genus hoc hominum? Quod etiam Hierony. ibidem explicat, ^{laos}, hoc est, populus. nullum mihi negotium facit, namque in usu græci*
- 3 *sermonis ^{laos} pro illa parte populi est, quæ sine Clero est, nos autem nomen non habemus, quo pars hæc significetur distincta a Clericis, explicamusque eam per nomen generis dicendo, ^{laos}, hoc est, populus. Ergo apud nos dicere, Clerum, & populum, æque est, atque apud Græcos dicere, Clericos, & Laicos, quocirca non aliud Hierony-*
mus

Centuria III. Cap. CCXXXVI. 575

mus probat, quam appellatione Clericorum non venire Laicos, quod indubitatum est. Denique scio, placuisse frequentius, ne lex ad populum lata Clerum obliget, sed vnde probetur, non habeo, & forte contrarium verius. *cap. dilecti. de fo. compet. cap. accedens. 4. ut lite non contest. Fac. §. plebs. Instit. de lu. nat. & Auth. de Quæst. in princ.*

4 Vnum tamen pro recepta sententia est, quod statuit Bonif. in *cap. si sententia. de sent. exc. in 6. Si* (inquit) *sententia interdicti proferatur in Clerum, nō intelligitur (nisi aliud sit expressum in ea) interdictus populus, non etiam e conuerso, unde vno interdicto ipsorum alius licite admittitur ad diuina.* En interdicto populo non intelligitur interdictus Clerus; aliud ergo populus, aliud Clerus.

Respondet Dec. fuisse primum in eo canone definitum, ne interdicto Clero videretur interdictus populus, præterquam, si de populo esset expressum, idque certissima ea ratione, quia appellatione partis non venit totum. Deinceps cum esset dubitatum, an interdicto populo Clerus simul interdictus videretur, tunc quæstioni responsum fuisse cum dictione *etiam*, cuius est explicare casum magis dubium; statutum vero esse, ne interdicto populo interdictus quoque Clerus videretur singulari ratione, quia damnosum valde esset comprehendere Clericos, penes quos diuinarum rerum administratio est, nam, *si sal euanuerit, &c.* neque afficiunt verba interdicens, si voluntas, quam illa significant, procul est. Denique, cum opus fuerit declaratione Pontificis, ne appellatione populi veniret Clerus in speciali causa interdictionis, constat ex gene-

ne.

neralioribus Iuris regulis aliud dici oportuisse. *arg. l. ius singularare. ff. de ll. cum Accurs.*

- 7 Credo equidem, resolutionem quæstionis huius in his, quæ circumstant, totam esse, & cum duo sint æque vera; alterum, in populo esse Clerum quasi partē. *arg. d. §. plebs.* alterum, distingui Clerum a populo quasi speciem quandam moralem, sicut cum dicimus, alios esse Clericos, alios vero Laicos, &c.

a Eum. 2. 2.

b 1. Aeneid.

c De comm. Dec. ad c. 1. de constit. Say. de Censur. lib. 5. c. 5. n. 15.

d Vide Dec. ibid.

e Iux. not. ad l. si putator. §. 1. ff. ad l. Aquil.

f Dec. ibid. & alij.

Quæ potestas legis præsumentis in foro Cæli. *Ad cap. is qui fidem. cap. tua nos. de sponsal. Cap. CCXXXVII.*

- 1 *Forus conscientie forus veritatis.*
- 2 *Præsumptio quid.*
- 3 *Super præsumpto lex statuit quasi comperto.*
- 4 *Professio ante tempus facta irrita est. 9.*
- 5 *Votum ab impubere emissum irritare pater potest.*
- 6 *Duplex causa præsumptionis.*
- 7 *Præsumptio præsuppositionis, seu facti quæ.*
- 8 *Et quæ definitionis, seu moralis periculi.*

Respondent frequentius, nullam esse, si veritas pateat, cum forus conscientie sit forus veritatis, & veritati cedere præsumptio debeat. Ita, si sponsalia contraxerit quis cum formina aliqua, eamque postea cognouerit, præsumit lex conjugalem consensum, *d. cap. is qui fidem. qui ta-*
men

Centuria III. Cap. CCXXXVII. 577

- men si abfuerit vere, matrimonium non facit, licet præsumptus. *d. cap. tua nos*. Adde exempla, quæ ad praxim Menoch. forte enim a duplici hoc canone argumentum
- 2 non subsistit; vide Suar. > Et, quicquid sit, vrget ratio satis euidens; nam præsumptio est dispositio legis in casu dubio, quæ cessasset protinus, si Legislatori constare potuisset, rem ita esse; qui itaque veritatem rei tenet, is agere aduersus præsumptionem potest, cum Legislatoris voluntatem non deserat, sed magis sequatur.
 - 3 Sed his obstat, quia super præsumpto lex statuit quasi cōperto; ecce enim, si professionis votum ante legitimum tempus emissum irritat, id propterea facit, quia non plene deliberatum præsumit, & tamen si professum deliberasse appareat, adhuc inualida professio est. Ita lex, quæ
 - 4 statuit, votum ab Impubere emissum posse irritum a patre fieri, valet semper in foro animæ, licet certo constiterit, puerum in ea ætate prudenter, & quasi maiorem deliberasse.
 - 6 Veritas a Theologis capienda est. Hi duas causas distinguunt, ob quas præsumere lex solet. Vna est, puritas Iudicij, & actionis, cum præsumit Legislator in tali casu, aut cum talibus circumstantijs accidere aliquid, nec tamen definit, hic, & nunc ita contigisse; & quia in vnoquoque euentu idem suspicatur fore, propterea ad modum suæ præsumptionis legem promulgat. Huc redit exemplum Gregorij in *d. cap. is qui fidem*. statuit enim, sponsalia de futuro in matrimonium legitimum migrasse censeri, si carnalis copula successerit; non vt illa sufficiat absque nouo consensu de præsentī, sed quia præualuit, vt

O o

con-

coniugalis consensus præsumeretur, ne crederentur spon-
si turpiter conuenisse. Et solet hæc præsumptio dici *præ-*
suppositionis, seu *facti*, facti (inquam) illius, de quo lex
præsumendo iudicat. Altera est morale aliquod periculū,
quod ut caueat legislator, præsumit, & præsumendo definit,
hoc, vel illud ita factū esse; aut si non præsumit in casu ali-
quo particulari, iudicat tamen, non raro dolum, frau-
dem, metum ve, aut imperfectionem consensus in re ali-
qua contingere posse, proptereaue ex his aliquid inter-
uenisse determinat, ut cum votum professionis irritat an-
te legitimum tempus ætatis; Et dicitur hæc præsumptio
8 *moralis periculi*, vel *definitionis*.

Hinc veritatis conciliatio. Prima enim præsumptio, quæ
præsuppositiua dicitur, aut facti, conscientiam non obli-
gat, si verum non est, quod præsumitur, hoc enim subla-
to fundamentum simul, & materia tollitur legis, ut in al-
lato exemplo, si præcipiat lex, permaneri cum muliere co-
gnita post sponsalia, & contingat, non fuisse cognitam
affectu maritali, legis tunc obligatio nulla est, cessante
scilicet materia, quippe intentio legis est, ut accessum
præcipiat ad coniugem, illa autem coniux non est. Se-
cunda autem præsumptio, quæ *definitiva* appellatur, vel
moralis periculi, conscientiam semper ligat, licet in parti-
culari aliquo casu factum non sit periculo consentaneū,
nec re ipsa contingat, quod metui poterat.

- 9 Sic lex, quæ professionis votum ante tempus factum irri-
tat, ab ea præsumptione causam capit, ut minori ætati
perfecta animi deliberatio desit, & tamen licet professus
perfectum iudicium, deliberationemque habuerit, pro-
fessio

Centuria III. Cap. CCXXXVII. 579

fessio nulla est. Est autem inter vtramque præsumptionem ratio discriminis, quod vbi moralis periculi præsumptio est, causa legis semper manet, licet nullus inde prodeat effectus, aut melius ratio illa periculi magis ex certo, ac vero iudicio, quod Legislator de periculo habuit, effluxisse videri potest, quam ex præsumptione. Vbi vero præsuppositiua, vel facti est, tunc non tam periculum, quam factum creditur fundamentum esse legis, quapropter, si facti deficiat veritas, obligationem quoque legis auferri necesse est. Reliqua apud Suar ^{d.}

^a Vide Abb. ad c. 1. de constit. n. 10. Salas. de ll. disp. 10. sect. 4. n. 18. Suar. de ll. lib. 3. cap. 23. n. 1.

^q De præsumpt. lib. 1. tota quest. 80.

^r Sup.

^d Sup. Et vide quæ ego in prælect. ad d. c. 1.

An si penam lex ipso facto indixerit subeundam, in foro etiã animæ vim exercere suam possit. *Ad cap. cum secundum. de heret. in 6. Cap. CCXXXVIII.*

- 1 Bona hæreticorum ipso iure fisco addicuntur.
- 2 Non tamen auferuntur, nisi præuia iudiciali sententia. 4.
- 3 De clausula ipso facto scribentium sententiæ.
- 5 Lex qualis esse debeat. 7.
- 6 Supplicium est viuere, & egere.
- 8 Consuetudo legis interpret.

FIt sæpe, vt ipso facto penam indicat lex (id maxime, tunc euenit, cum ipso facto publicat alicuius bona) & requiratur, possit ne reus penæ bona illa cum tuta conscientia retinere. Cumque absolute negassent Panor. ^a

O o 2 Fe

Fely. ^e alijque multi, > digna res visa est, quæ huic subijceretur examini.

- 1 At hercle satis rem dirimit Bonif. *in d.c. cum secundum.* cū enim bona hæreticorum decreuisset ipso Iure fisco addici, subiunxit statim. *Confiscationis tamen huiusmodi executio, vel bonorum ipsorum occupatio fieri non debet per Principes, aut alios Dominos temporales (iuxta Gregorij Pape prædecessoris nostri declarationem) antequam per Episcopum loci, vel aliam personam Ecclesiasticam, quæ super hoc habeat potestatem, sententia super eodem crimine fuerit promulgata.* Enimuero, si nequeunt Principes bona accipere, priusquam Iudicialis sententia lata sit, utcunque publicata fuerint eo ipso a lege, quanto minus cogetur hæreticus, alius ve in foro conscientie bona dimittere, quæ in hac ipsa causa publicationis existant?

At (inquiunt) vrget non nihil, quod habetur *cap. 2. de præscr. in 6. l. si quis in tantam. C. unde vi. §. sed ex constitutionibus. Instit. de Interd.* Vrgent hæc, fateor, atque

- 3 hinc factum est, vt in medias quasdam sententias itum sit, quarum illa crebrior fortassis, ^e vt priuetur reus quidē bonorum suorum dominio, sed non possessione, vel administratione, nisi facto Iudicis.

Et sunt, qui responderint, ^e nec dominium, nec possessionem amitti ante sententiam, sed per delictum bona usque adeo fisco obligari, vt contractus omnes, quocunque demum titulo celebrentur, a die commissi criminis iuste rescindantur. *l. in fraudē. ff. de Iu. fis. lit. n.* (inquiunt) ex ea particula (*ipso facto*) dominium illud ita infirmum, ac tenue, vt dominium pene non sit, quippe retrahitur

ante

Centuria III. Cap. CCXXXVIII. 581

ante sententiam publicatio illa bonorum ad diem patratu sceleris, scinduntur omnes contractus, defunctoque de-
mum reo excutiuntur ab hæredibus bona, quasi testato-
ris non fuissent.

- 4 Rectius ij forte, § & ad mentem Pontificis *in d. cap. cum secundum*. qui docent, non pugnare duo hæc inter se, ut ipso iure pœna incurratur, & tamen declaratione opus sit Iudicis, nam & Emphyteuta (inquiunt) ob non solum canonem in commissum cadit ipso iure, & tamen non aliter, quam volente, & declarante domino.

Sed puto verius, non ligari conscientiam delinquentis, nec teneri reum pœne, ut se quasi spoliatum habeat, quin & libere distrahere res suas posse, licet postmodum in foro contentioso id omne, quod sic distraxerit, reuocetur.

- 5 *d. l. in fraudem*. Argumentumque est veritatis, quia lex debet esse moraliter possibilis, & secundum naturam. *cap. erit autem lex. 4. dist.* Atqui, ut se ipsum spoliet quis, & moraliter impossibile, & contra naturam puto esse, sicuti supplicium est vivere, & perpetua egestate sordescere.

- 7 *l. quisquis. C. ad l. Iul. maieft.* Nec male dixerimus, priuari eum, qui deliquerit, facultate rei suæ in tantum, ut nihil in fraudem fisci agere possit, utp. alienare, &c. *d. l. in fraudem*. Reliqua namque omnia delinquenti non prohibe-

- 8 ri, usus docuit, consuetudoque, quæ optima legum interpres. *l. si de interpretatione. ff. de ll.*

^a *cap. 1. de consue.*

^B *Ibid. n. 44.*

^γ *Vide relatos ex Tirag. ad l. si vnquam. ver. reueriatur. n. 236. C. de reuoc. don. Couarr. de Matrim. par. 2. c. 6. §. 8. n. 10. Salas de ll. disput. 15. sect. 4. n. 5. Becan. f. m. Theol. par. 2. c. 7. q. 4.*

^δ *Ad l. Instit. moral. 10. 1. lib. 5. c. 7. q. 2.*

^a Recentiores Theologi, & Canonista, inter quos Nauar. sum. c. 23. n. 66.

[§] Aug. Bero. ad d. c. 1. n. 23 §. de Constit.

ⁿ Omnes ad l. 2. C. de In. Emphy. & c. potuit de loca.

³ Vide Conarr. sup.

De Arbitri in iudicando aut regula, aut licentia. *Ad l. qualem. ff. de Arbitr. Cap. CCXXXIX.*

- 1 *Arbiter quo distet a Iudice.*
- 2 *Arbitrium quid. 4.*
- 3 *Arbiter de facto iudicat, & quid hoc sit.*
- 5 *Ab Arbitro non est appellatio, sed reductio.*

Dissentunt hic Ant. & Abb. Ille arbitrum credit ex placito suæ voluntatis iudicare posse. Hic ex voluntate informata a Iure, atque ita receptum. ^a Visum tamē pro Ant. est, quod ait Paul. in l. qualem. ff. de Arbitr. h. v. *Qualem autem sententiam dicat arbiter, ad Prætores non pertinere, Labco ait, dummodo dicat, quod ipsi videtur. Et ideo, si sic fuit in Arbitrum compromissum, ut certam sententiam dicat, nullum esse arbitrium, nec cogendū sententiam dicere, Iulianus scribit lib. 4. Digest. &c.* Notabis, quod ait. *Dummodo dicat, quod ipsi videtur.*

Soluit Accursius suo modo, & quod Paulus habet, *videtur*, explicat, *secundum legem*. Et vere quidem, sed non satis erudite. Distat maxime Arbiter a Iudice, quem Prætor sortito dat, ex consensu tamen litigatorum, nam Iudici certam præscribit formulam, quam sequi in iudicando debeat. l. mortuo. ff. de Iudic. Aut si forte inter litigatores conuenerit, quid pronuncietur, non abs re est, ut eam proferat sententiam Iudex, de qua conuenerit. l. si

con-

Centuria III. Cap. CCXXXIX. 583

conuenerit. ff. de re iudic. Arbitro autem nulla formula præscribitur. Sed nec conuenire inter litigantes potest de sententia certa, quam dicat Arbiter, iam enim Arbiter non diceretur, cui arbitrium permissum non esset.

- 2 Nam, si querimus, quid arbitrium sit, utique aliud non est, quam libera facultas dicendæ sententiæ. *l. itē si unus. §. idem Pompon. ff. de Arbitr.* Pulchre Seneca, meliorem esse ait conditionem causæ bonæ, si ad Iudicem, quam ad Arbitrum mittatur, quia illum formula concludit, & certos, quos non excedat, terminos ponit, & huius libera nullis adstricta vinculis Religio, & detrahare aliquid potest, & adijcere, & sententiam suam non prout lex, vel Iustitia suadet, sed prout humanitas, & misericordia impellit, & regit.

Hæc ille. Vide Cuiac. & omnino Fab. intelliges profecto, quid istud sit, quod Paulus respondet, bene arbitrum pronunciaſſe videri, si, quod ei videatur, dixerit.

Denique arbitrum secundum leges iudicare oportere, & crebrius æstimatur, & verius; Vide. §. quia vero multe. *Auth. de Iudicib.* verumtamen non eo modo, quo Iudicem, hic enim legibus ita adstringitur, ut nec latum quidem vnguem recedere ab ipsis valeat, arbiter vero, ut dicebat Seneca, se plus facto, & circumstantijs facti accommodat, quam legi, adeoque si ex misericordia, & humanitate aliquid legi oporteat detrahi, vel addi, facere id potest; idque est, quod sentire practici, aut volunt, aut debent, cum dicunt, arbitrum de facto iudicare.

- 3 Nec tamen eo modo leges egredi arbiter debet, ut boni viri rectos fines præteruehatur, nam re ipsa arbitrium nihil est aliud, quam opinio, & iudicium viri boni, *l. hæc*

- 4

venditio. ff. de contrah. Empt. l. 1. ff. de leg. 2. l. in personam. ff. de Reg. Iur. idque est, quod iuri placuit, si arbiter male iudicauerit, non esse appellandum quidem, sed ad arbitrium boni viri recurri oportere, quod reductionem dicunt.

ad c. 1. de constit. n. 15.

B Vide Blanc. de Comprom. q. 9. n. 18.

7 Lib. 3. de benef.

8 d. l. qualem.

9 Not ad l. nemo. C. de sentent. l. 1. ff. de Arbitr.

5 In parat. tit. de Arbitr. n. 9.

An in dubio legis, si hinc æquitas pugnat, aut benigna interpretatio, illinc simile alterius legis, amplectenda sit ratio benignitatis, vel ratio similitudinis. *Ad l. non possunt. l. benignius. ff. de ll. Cap. CCXL.*

1 Argumentum ab ordine validum.

2 Ius nostrum finitum est, facta vero infinita.

3 Legem generalem esse oportet.

Qui pugnant pro simili, hi perquam ridicule argumentum capiunt a legum positione; cum enim de ratione similitudinis præponatur *in d. l. non possunt.* & post hanc de benigniori interpretatione differatur *in d. l. benignius.* sequitur, præferendum semper esse argumentum similitudinis, valet enim illatio ab ordine. *cap. mandato. in fi. de præb. in 6. cap. si quis iusto. de Elect. eod.*

Starét quidem hæc, si vlla esset ratio ordinis, quam legum compilatores nuspiam excogitarunt, aut nec somniarunt quidem. Quin & relatæ illæ leges diuersorum Iurisperitorum sunt, & inter ipsas sunt aliæ mediæ, quæ nullâ ordinis rationem seruant, cum præcipue nullum sit leuius,

aut

Centuria III. Cap. CCXL. 585

aut inefficacius argumentum, quam quod ab ordine sumitur; ut ecce, ne extranea perquiramus exempla. Consuetudo primum locum habet in interpretatione legis. *l. cum de nouo. C. de ll.* & tamen in titulo illo, quo leges illæ continentur, de consuetudine agitur in postremo loco, ut Decius²² considerat. Tuetur autem iste Author, ante omnia currendam esse viam æquitatis, & benignitatis, quia, scilicet, benignior interpretatio effluit a lege, argumentum vero similitudinis extra legem est, sique haberi potest in ipsa lege, non est requirendum, quid extra illam sit. *l. neque leges. cum not. ff. de ll.*

- Ut autem bene percipias, & quæ mens illius fuerit, & quæ ratio æquitatis, sic mecum statue. ² Ius nostrum non potest nisi finitum esse. *l. 2. ff. de Iur. & Fac. ignor.* facta autem, quibus accomodari ius debet, ex circumstantiis, quæ finem nullum habent, ultra numerum ipsa sunt quoque, & infinita. Ut ergo de singulis factis singula statuerentur iura, effici nusquam potuit, aut potest. *l. neque leges. C. de ll. cum seq.* Legem itaque generalem esse oportuit, & cum generalis esset, plura etiam necessario præteriri, quæ interpretatione nostra supplerentur. Quin & voluntario, agunt enim sæpe Legumlatores, ne quaque in re nimij videri possint auctore Arist.²⁷ Interpretatione (inquam) nostra, & nunc ad rem, nam quod supplemus, aut remittimus natura duce, id ex mente legislatoris benigne facimus, non ex nostra, ne alioqui legem ipsi cōdere videamur, quando ipse Legislator illud ipsum præcepisset, si aduertere potuisset. Æquitas ergo, seu benignitas legis est ipsa lex, ipsa (inquam) Legislatoris destinatio. ad

^a ad c. 1. de constit. n. 25.

^B Vide quæ sup. c. 2.

^γ Rethor. 1.

An eodem iure cenferi patrimonialia Clericorum debeant,
quo & bona Ecclesiarum. *Adl. de his. C. de Epif.*

¶ Cler. Cap. CCXLI.

- 1 *Accessorium ex suo principali dijudicatur.*
- 2 *Personæ Clericorum immunes.* (tione.)
- 3 *Patrimonialia Clericorū Ecclesiæ obligantur pro administra-*
- 4 *Bona Mariti tacite tenentur pro dote.*
- 5 *Clericus an sortiatur forum in patrimonialibus.*
- 6 *A pari ambulant statutis ligari, & forum sortiri, et an uerū.*
- 7 *Clericorum, atq; Ecclesiarū bona sæpius diuerso Iure cēsentur.*
- 8 *Patrimonialia Clericorum pure temporalia sunt.*

E St hic legum, & Canonum pene implacabilis pugna;
stant enim pro Clericorum patrimonijs *auth. item nul-*
la communitas. C. de Epif. & Cleric. cap. ult. de vita, &
honest. Cler. cap. non minus. de immun. Eccl. cap. quamquā.
de censib. in 6. clem. ult. de Censib. Ex aduerso autem l. 2.
& d. l. de his. C. de Episc. & Cler. l. ad instructiones. l. nemi-
nem. C. de Sacros. Eccl. cap. magnum. l. 1. q. 1. &c. Itaque
plus rationibus, quam legibus controuerti cēpta res est,
ut ijs simul occurreretur, qui plus disputant, quid potue-
rit Pontifex, quam quid voluerit; sed hos ego nunc pro-
cul habeo.

Est autem pro patrimonialibus ratio, quia bona in acces-
sionem veniunt personæ Clericalis, si eius sunt, vel in
accessionem Ecclesiæ, si Ecclesiæ sunt; accessorium vero

ex

Centuria III. Cap. CCXLI. 587

- ex principali suo dijudicandum est. *l. cum principalis. ff. de Reg. Ju. cap. accesserium. eod. in 6.* Vel ita planius, & solidius. Bona Ecclesiæ sui natura temporalia sunt, & tamē ob id solum, quia Ecclesiæ accedunt, priuilegium sortiuntur, ne veluti temporalia haberi debeant, ergo & bona Clerici, quia Clerico accedunt; atque hinc noua illatio,
2. nam cum personæ Clericorum ab omni Iurisdictione seculari immunes fiant, eorundem quoque res eximi ab eadem Iurisdictione debent.
 3. Item ex Panor. ² quia bona Clericorum patrimonialia, obligantur Ecclesiæ, si ea, quæ beneficiaria sunt, Clericus male tractet, dissipet, disperdat, nec secus, ac bona
 4. Mariti tacite obligentur pro dote vxori suæ. *l. ult. C. de pact. conuent.*
 5. Denique, quia Clericus non sortitur forum laici Principis in patrimonialibus. *cap. si Clericus Laicum. de fo. compet.* ergo nec statutis ligari potest, cum idem valeant, seu
 6. a pari procedant (vt loquuntur) statutis ligari, & forum sortiri.

Sed his contraria sunt recepta quædam, & quibus constat, Clericorum, atque Ecclesiarum bona sæpius diuerso iure censerī. Etenim patrimonialia Clericorum præscribuntur quasi Laicorum bona. Item prætextu lationis non petit Clericus in bonis patrimonialibus se restitui, vt in bonis Ecclesiæ; & de patrimonialibus decimas soluit, quas tamen non debet de Ecclesiæ rebus. *cap. nouum genus. de decim.* Et de iisdem compromittit in Laicum, quod non potest de Ecclesiasticis bonis. *cap. si diligenti. de fo. compet. c. contingit. de Arbitr.* Omitto eiusdem generis plura, quæ

vna

8 vna ea ratione nituntur, quia Clericorum patrimonia temporales res sunt, adeoque temporalibus legibus, ac temporali Iurisdictioni suppositæ.

Quid ergo de insigni hac Iuris controuersia statuendum videatur, docuere Buttr.⁷ Abb.^d & alij passim.² cum enim negari non posset, in pluribus immunes esse Clericorum patrimoniales res, bene pronunciarunt, non pertinere ad eas Ecclesiasticorum bonorum priuilegia, præterquam in casibus a Iure expressis.

Decius tamen non acquieuit, & distinguendum censuit, an præcipua in lege fuerit ratio bonorum, vel personæ, sed male, vt per Burg.⁷ & Couarr.³

^a ad e. Ecclesia. S. M. n. 3. de Constit.

^b Vide Fely. Burg. Mani. ex alios. ibid.

^c si diligenti. n. 18. de præscript.

^d Sup. & c. vlt. n. 11. de vita, & honest. Cleric.

^e Fely. d. c. Ecclesia S. M. n. 7. & 8. Dsc. ibid. n. 18. & c. Episcopus. de præbend. n. 10. vbi de comm. Bulb. de præscript. p. 5. q. 5. n. 2. de comm. Vin. comm. op. lib. 3. ver. Clericus in bonis. de com m. Couarr. Varia. lib. 1. c. 4. n. 2. de comm. Gutier. de Gaball. q. 88. n. 10. de comm.

^f Sup.

⁷ Sup. n. 119.

³ Sup.

Firmatur veritas, & conciliantur oppositæ rationes.
Cap. CCXLII.

- 1 Bona patrimonialia quem respectum habeant ad Clericum.
- 2 Priuilegiã non extenditur.
- 3 An a pari ambulent forum sortiri, & statutis ligari.

AE stimo cū recepta sententia, bona Clericorum patrimonialia priuilegium nullū habere, præterquam in casibus a Iure expressis; sunt enim pure temporalia, nec
re-

Centuria III. Cap. CCXLII. 589

respectum habent ad Clericum, vt Clericum, sed ad Clericum, vt Ciuem, seu finem spectes, seu modum, nam hæc omnia temporalia sunt. Non itaque creditur Romanus Pontifex bona hæc aliter priuilegiare (sic loqui liceat) voluisse, quam interdum ex causa, sicut ex causa interdum merum Laicum eximit a iurisdictione Iudicis, & Principis secularis; quod cum ita sit, & causam Pontifici probari oportuit, & lege, vel rescripto aliquo explicari, sique expressæ semel, aut sæpius in Iure causæ aliquæ fuerint, non trahentur tamen ad consequentias, quia priuilegia sunt, quæ extendi non possunt. *cap. sane. de priuil. cap. petisti. 7. q. 1. 1.º* Ergo qui asserunt, Clericorum patrimonialia easdem habere prærogatiuas, quas & bona Ecclesiarum habent, hi sine lege, & Canone rem exponunt, simulque ita quasi argumentantur. *Patrimonialia Clericorum in quibusdam causis priuilegia sortiuntur, quæ Ecclesiarum bona, ergo in omnibus;* quod ridiculum est.

Sed neque ratio illa valet, Clericorum patrimonialia obnoxia Ecclesiæ esse pro administratione bonorum, quæ ipsius sunt, seu beneficij. Nam non plus sequela hæc admitti potest. *Patrimonium Clerici obligatur tacite Ecclesiæ, ergo priuilegijs gaudet Ecclesiæ;* quam illa admitteretur. *Bona mariti obligantur tacite pro dote, ergo priuilegijs gaudet dotis.* Et præterea valeret hæc ratio in solis Clericis beneficiarijs, quasi in reliquis idem ius non esset.

- 3 Non etiam vltima; Falsum enim est, aut non perpetuum, quod præmittunt, procedere pari gressu, vt quis forum sortiatur, & statutis ligetur. Et quod decernitur in *d. c. si Clericus Laicum.* magis retorquetur, nam illic Clericus agen-

agendo contra Laicum reali actione forum sequitur Rei,
 ut etiam dicitur in *cap. cum sit generale. de fo. comp. & ta-*
men non ligatur statutis seculi regulariter (ut aiunt) &
Vide Socc.

a Vide sup. c. 223.

b La e Rolan. de Luc. dot. q. 15. Barbo. ad l. si debitori. n. 124. ff. de Iudic.

c conf. 71. n. 16. vol. 4.

De eadem re, & de patrimonio titulari ad ordines.

Cap. CCXLIII.

- 1 *Patrimonium titolare an loco beneficij sit, vel quomodo. 7.*
- 2 *Subrogatum sapit naturam eius, in cuius locum, &c.*
- 3 *Intitulationis quæ causa, vel finis.*
- 4 *Patrimonium titolare an possit alienari. 6.*
- 5 *Et numquid teneatur ad decimas.*

IAm, si stare iubetur, quod ante diximus, patrimonia Cle-
 ricorum non eodem iure censerī, quo Ecclesiarum bo-
 na, nisi expressum de ijs aliquid in iure sit; fuit tamē Glo-
 1 satorum sententia, ^a quæ & reliquorum communis, si in-
 titulatum patrimonium fuerit, hoc est, si cum patrimonio
 illo ordinatus Clericus fuerit, pari iure, & privilegio cen-
 sericum Ecclesiæ rebus; nam subrogatum naturam sape-
 2 re eius, in cuius locum subrogatur. *l. si eum. §. qui iniuria-*
rum. ff. si quis caut. cap. Ecclesia. 3. ut lite pend. &c.
 3 An igitur (inquit Dec. ^b) intitulationis ista subrogandi vim
 habet? Non hercle fit namque in eum finem, ne teneatur
 Episcopus providere ordinato non habenti patrimo-
 nium, uti re ipsa teneretur. *cap. Episcopus. cap. tuis de præ-*
ben. Vnde & Abbas reprehenditur, cum docet, id agi per
 in.

Centuria III. Cap. CCXLIII. 591

intitulationem, vt satisfactum iuri videatur, immo enim, si patrimonium Clericus sine titulo habet, adhuc tamen exoneratur Episcopus. *d. cap. Episcopus. d. cap. tuis.* Ne itaque ventosa omnino videatur intitulatio rerum, estimat per eam fieri, vt patrimonium Ecclesiasticæ rei beneficio fungatur, & id quidem, si de fauore agatur Clerici, non si de odio, quamuis enim Ecclesiæ bona alienari nō possint, alienari tamen poterunt patrimonij titularis res, & bona. Hæc ille.

Ego aliter sentio, nec sine authore, & titularis patrimonij nullum agnosco priuilegium, præterquam si fuerit in Iure expressum. Nam nec somniari priuilegia possunt, nec per consequentias trahi, sed aperte constare debent, ne quid temere ex communi lege minuatur. Atqui patrimonium hoc titolare nullo Iure equatum reperitur Ecclesiæ bonis, sed sola scribentium interpretatione, & sola illa regula *subrogatum, &c.* de qua hoc vnum dicere, sat est, & regulam esse, & nullum in proposita specie momentum habere.

- 5 At nec desunt, quæ pro hac sententia faciant. Cum enim bona Ecclesiæ decimas non soluant, & creditum tamen est, bona patrimonij titularis decimis subiacere. Cumq;
- 6 alienari bona Ecclesiæ non possint, attamen bona patrimonij titularis alienabilia olim erant, & donec prohibita omnis alienatio fuit per Trident. *de refor. sess. 21. cap. 2.* At hucusque etiam manet de hac re aliquid, nam cum bona Ecclesiæ distrahi nullo modo possint inconsulto Episcopo, patrimonium tamen titolare libera cuiusque voluntate transfertur, si acquisitum beneficium fuerit."

De-

7 Denique patrimonium istud subrogatur beneficio quidem, sed in vna tantum re, scilicet, vt vicem suppleat beneficij in alendo Clerico, ne cum ordinis sui nota mendicare cogatur. *d. c. 2. nec Clericum respicit, vt Clericum, sed vt quælibet, qualis olim titulus paternæ hereditatis. d. cap. Episcopus. Vide Garz. 9* Non igitur valere sequela hæc potest. *Supplet vicem beneficij, ergo priuilegia habet eiusdem.* Nam regula illa subrogationis restrictionem ab eo recipit, in quo subrogatio fit.

a Vide gl. vlt. ad c. Episcopus. de præb. & alibi, vt per Dec. in c. Ecclesia S. M. de consuet. n. 18. vbi & Burg. n. 130. & Mant. n. 13. Cauall. in præct. q. 527. n. 4. Gratian. discept. 10. l. c. 159. n. 27.

B Sup.

7 Couarr. Variar. lib. 1. c. 4. n. 4.

8 Sup. c. anteced.

e Vide relatos per Fely. d. c. Ecclesia. n. 10. Barbas. de off. Episc. alleg. 19. in fi.

5 gl. vlt. d. c. tuis. de præb.

n De con. m. Bar. ibid. n. 89.

3 De benef. par. 2. c. 5. n. 73. & 93.

An acquisitione Clerici liberetur fundus ab onere tributi soluendi. *Ad Auth. hoc ius porrectum, & seq. C. de Sacros. Eccl. Cap. CCXLIV.*

1 Descriptiones, æstimationesque bonorum non porriguntur ad Clericos. 8.

2 Mutatione personæ quando mutetur rei qualitas. 4.

3 Tributa realia quo pacto herere dicantur rebus. 5.

6 Res transit cum suo onere.

7 An tributarium prædium ad Ecclesiā migret cū onere suo. 9.

Negabam, patrimonialia Clericorum eisdem priuilegijs frui, quibus Ecclesiarum bona, & nunc quoque nego, sed præmitto contrarium, & quæro; An si domū
Cle-

Centuria III. Cap. CCXLIV. 593

Clericus, vel fundum adquisierit, cui onus reale inhæreat tributi soluendi, liber censeri fundus possit eo ipso, quo ad ius Clerici pertinuerit. Loquor autem de onere reali, perpetuo, atque immutabili, nam descriptiones, æstimationesque quæ fiunt sæpe (æstimatis scilicet bonis cuiusque, ut plus soluant, minus ve) non pertinere ad Clericos quasi exceptas, scimus ex *cap. non minus. de immun. Eccl. & cap. i. eod. in 6.*

Defendit Suar. ^a fundum tributarium eo ipso, quo adquisierit illum Clericus, solutum videri, idque & alij. ^β Tum

2 quia mutatione personæ mutatur & qualitas, quæ rei inhæret ratione personæ. *l. per Curatorē. ff. de acq. hered. tū*

3 quia tributa realia, quæ immobilibus rebus imponuntur, non ijs hære dicuntur absolute, & per se, sed ratione personarum, sub quarum dominio existunt, videntur enim prædia illa stare quasi pignorum vice. *l. i. C. in quib. caus. pig. vel hypot. contrah.*

4 Sed neutrum valet. Non primum, nam, vel falsum est, quod proponitur, vel non valet, nisi in his, quæ referuntur ad se inuicem, ut *d. l. per Curatorem.* ubi mutata persona Militis bona desinunt esse Castrensia; bona vero Clericorum patrimonialia non referuntur ad personam Clerici, ut sic. Non secundum, quod enim in eo assumitur

5 falsum est, quippe tributarium esse prædium est qualitas ei inherens inseparabiliter. arg. *l. i. §. res vero. C. de impon. lucr. descript. lib. i o.* Neque obstat *d. l. i.* non enim probat, fundum, cui tributum hæreat, stare loco hypotecæ, (quamvis hæc quoque transitura cum fundo esset) sed bona debitoris, cui tributi soluendi onus incumbit.

Pp

Con-

Contrarium itaque ante alios plurimos censuit Glosator. ^d

6 pro quo & regula Iuris vulgata, vnumquodque transire cum suo onere, seu decimarum. *cap. si quis Laicus. 16. q. 1. cap. cum non sit in homine. de decim. seu hypotecę. cap. ex*

7 *literis. de pignor. seu rei cuius libet.* ^e Sed neque his quidē opus est, ita rem confirmat Iustin. *sup.* cum enim Ecclesiasticarum rerum alienationes prohibuisset *in d. auth. hoc ius porrectum.* sic deinceps statuit *in auth. sicut. eod. tit. Sicut alienatio rerum Ecclesię interdicitur, ita prohibetur; ne qua sterilis ei detur possessio, aut alioqui onerosa, veluti fiscalium nomine, vel onere.* Et ibid. *in auth. item prædium.* permit- tit, vendi Ecclesię prædium, si ob fiscale onus plus nimio grauetur Ecclesia. Si itaque non mutantur fiscalia onera, hoc est, tributa, cum ad Ecclesiam res transeunt, quāto minus, si Clerico acquirantur? Dices, Ciuilem constitutionem nec Clericos afficere, neque Ecclesiam potuisse. Volo equidem, sed nullibi emendata, & potius recepta videri potest, cum eam rescripserit Gratian. *in cap. 2. §. sicut. & §. item. 10. q. 2.* Quocirca Panor. & distin- ctione vtitur in Ecclesia post tres scribentium sententias. Bona (inquit) laicorum, quę Ecclesię fiunt, seu testa- mento, seu donatione, seu permutatione, &c. aut, priusquam in Ecclesię patrimonium venirent, fixum aliquod, perpetuum, certum, nec varium onus habebant, aut nō immutabile, non perpetuum, sed varium, nec semper

8 idem. Si primum, Vniuersitati laicę solent illud ipsum, quod antea soluebant. Si secundum, quia modo maiorē, alias minorem estimationem habuere, & nunc tributum maius, nunc minus solutum est, sine vllō onere perueniēt

ad

Centuria III. Cap. CCXLIV. 595

ad Clericos. Hanc distinctionem alios quoque ante Panormitanum usurpasse, author est Comitul. "At si valēt hęc in Ecclesia, quomodo tueri contrarium velit Suarius in Clerico? An non potius audiendus Urbanus Pont. cum suadet in cap. tributum. 23. q. 8. de exterioribus Ecclesię soluenda tributa esse *propace, & quiete, qua nos tueri, & defensare Principes debent*? Cur enim, si iam erant tributarij agri, non item post erunt, quam in eorum possessionem Ecclesia venerit? Nec contrarium quidem velle creditur Ecclesię benignitas, cum iniquum videri posset, quempiam suo iure absque eius culpa, vel facto priuari.

^a De immun. Eccl. c. 25. n. 3. & per tot.

^b Vide Gutier. pract. lib. 1. q. 3. n. 15.

^c Vide sup. c. 243.

^d Ad c. 1. de immun. Eccl. in 6. ver. bonorum.

^e Gl. d. c. si quis lucus, ver. inde.

^f c. ult. n. 11. de Vita & hon. Cleric.

^g Respons. Moral. lib. 5. q. 94.

An Clericus pro communibus Ciuium expensis contribuere teneatur. *Ad l. ult. C. Quib. muner. excus lib. 10.*

Cap. CCXLV.

- 1 *Quibus conditionibus contribuere Clericus debeat.*
- 2 *Et quę contribuendi causa.*

Questio ad ea pertinet, quę non imperantur vti stipendia quędam Regia, sed quasi necessarij sumptus inter Ciues, vtp. si reficiendę vię sunt, si pontes, aut fontes, & muri Ciuitatum. Non itaque subiectionem in his, qui parent, Iurisdictionem ve aliquam premittunt in Principe, sed rationem habent equitatis, scilicet, vt qui communibus istis rebus eque vtuntur (sint Clerici, aut

Pp 2 Laici)

Laici) pari etiam distributione concurrant, non enim aliud videtur hæc dare, quam precio res comparare, quibus ad victum, vestitumque vsurus Clericus sit.

Æstimant, iure Ciuili Clericos, & Ecclesias teneri quasi laudabili titulo. *l. ad instructiones. C. de sacros. Eccl. d. l. ult.*

iure autem Pontificio secus, nisi cum temperamentis quibusdam, videlicet de consilio Episcopi, & Cleri, si magna aliqua necessitas, vel utilitas id suadeat, nec Laicorum suppetant facultates, hisque etiam casibus non possint Laici vim aliquam Clericis facere, sed humiliter, & deuote accipere debeant cum gratiarum actione, implorando scilicet Episcopi pietatem, vt ipse Clericos suos cogat, atque insuper consulendo Romanum Pontificem, si fieri possit, ita enim constitutum putant *in cap. non minus ff. c. aduersus. de immun. Eccl.* Quin & Lucas de Penna ^a docuit singulariter, Clericos munera ista subire omnino debere etiam incōsulto Pontifice, nā prælaudatos Canones ita esse intelligendos, si Rectores, Consules, alijue Ecclesijs, vel Clericis iniungere nouum quid velint obtentu publicæ alicuius necessitatis, vel utilitatis, tunc .n. ad Pōtificē rem deferri oportere, nō itē, si petatur ex vsitato legū, statutorum ve ordine contributio, consueta, idq; & crebrius placuisse, & praxi receptum testatur Gutier. ⁸

Video equidē confundi quæstiones, quod nolo. Mihi itaq; articulus erit duplex, vnus de Ecclesia, alter de Clerico. Et qui de Clerico rursus duplex, primus, si bona habeat Clericus beneficiaria, alter, si patrimonialia. Quod itaq; ad Ecclesiam pertinet, vel beneficiariū Clericum, sentio, ius Ciuile per Canones illos emendari, quippe qui prohibent ma-

na-

Centuria III. Cap. CCXLV. 597

nifeste, Ecclesię imponi contributiones, præterquã ex magna aliqua necessitate, vel vtilitate, & seruatis ijs, de quib⁹ ibi. At, si bona patrimonialia sint, nulla lege, aut canone remissum Clerico onus hoc puto, ne cōtribuere teneatur. Nam concilium Lateran. *in d. cap. non minus.* solam eximit Ecclesiam, vt ibi, *tot onera frequenter imponunt Ecclesijs.* Et licet postmodum exemplo vtatur Pharaonis, qui Sacerdotes, & possessiones eorum in pristina libertate dimisit, apparet tamen, possessiones istas pertinuisse ad eos vt Sacerdotes, cum statim subdat. *isti vero onera fere sua vniuersa imponunt Ecclesijs.* Neque obstat, quod addit post hæc. *Siue quidem fossata, siue expeditiones, seu alia qualibet sibi arbitrentur agenda, de bonis Ecclesiarum, & Clericorum, & pauperum Christi vsibus deputatis volunt fere cuncta compleri.* Nam resp. bona illa solius Ecclesię esse, quæ scilicet, & ipsius Ecclesię, & Clericorum, & pauperum vsibus deputantur, & hoc modo literam esse construendam, nam & infra cum docet, quibus casibus cōtribuendum sit, ita loquitur. *Subsidia per Ecclesiam exi-*

2 *stiment conferenda.* quæ ipsa verba proferuntur *in d. cap. aduersus.*

Atque ita quidem statuendum, ni fallor. Primum, quia de priuilegio agitur, quod probari in puncto debet. Deinde, quia exactiones istæ nullam præmittunt Iurisdictionem in Clericos. Tertio, quia æquitatem habent. Quarto, quia non turbant statutum Clericalem. Vltimo, quia nihil præseferunt sordidum, vel indecens.

a. d. l. vlt.

B. pract. lib. 1. c. 3.

Pp 3

An

An oporteat, rescriptum Principis secundum ius esse. *Ad l. penul. C. de precib. Imp. offeren. Cap. CCXLVI.*

- 1 *Rescriptum contra ius elicited non valet. 3.*
- 2 *Et perenne esse debet. 6.*
- 4 *Rescripto parendū non est, si circumuentus fuerit in eo Princeps.*
- 5 *Rescripto an noceat prescriptio temporis.*
- 7 *Si duo rescripta fuerint obtenta, quid iuris.*
- 8 *Rescripti nomen semper generale.*
- 9 *Diuina iussio, priuilegium, beneficium, mandatum, quæ.*

Affirmat Abb. ° rescriptum illud proprie esse, quod ad obseruantiam scribitur communis dispositionis, nam
 1 contra ius elicited non valet. *d. l. penul. & perenne sui natura esse debet. l. 2. C. de diuer. rescript.* perennitas vero propria est, ac peculiaris communium legum. Hæc ille, & alij.

- 3 Sed vereor, ne Abbas offenderit, & cum eo frequens Scribentium schola; nihil enim de hac re probant Impp. *in d. l. penul.* quippe, cum paulo ante dixisset Cōstant. nec damnosa fisco, nec luri contraria postulari oportere. *l. 3. C. eod.* sequitur, id, quod habemus *in d. l. penul.* intelligi de rescriptis illis oportere, in quibus circumuentus Princeps est, aut quæ per importunitatem largiri coactus est, nam hæc derogatoriam clausulam habent *ex d. l. 3.* Nec dubium, cum rescripta valeant contra ius elicited, quando ea Princeps concedit motu propriæ voluntatis, & ex certa scientia; alioqui nulla essent admittenda priuilegia, quod absurdum. Nec nouum videatur, quod dico de circumuentione Principis, nam ita passim Imperatores,

&

Centuria III. Cap. CCXLVI. 599

& Pontifices. Vide l. 1. *C. de petit. bon. publ. lib. 10. cap. cum in iuventute. §. ceterum. de purgat. Can. cap. ult. de rescr. in 6. extr. Execrabilis. de preb. Bernar. lib. de confid. ad Eugen.*

Et quæ alibi ego

Minus obstat, ea, quæ ad ius rescribuntur, perennia esse debere. *d. l. 2.* nam leuitas argumenti, quod inde trahitur, statim in notuerit. Verba Claudij Imp. hæc sunt. *Falso asseueratur, auctoritatem rescriptorum deuoluto spacio anni obtinere firmitatem suam non oportere, cum ea, quæ ad Ius rescribuntur, perennia esse debeant, si modo tempus, in quo allegari, vel audiri debent, non sit comprehensum.* Non

itaque de ea perpetuitate quæ situm ibi erat, quæ communi legi requiritur, sed an habenti rescriptum ad Ius, hoc est, ad causam, ut Glosator explicat, noceret præscriptio temporis. Allegabatur, posse quem intra annum rescripto uti, post annum minime; esse itaque præscriptionem temporis, quæ obstatet. Sed falso (inquit Claud.) nisi forte adiectum tempus rescripto est, quo allegari debeat,

6 vel audiri. Vide Gl. Quin immo cum dixerit Claud. ea, quæ ad ius rescribuntur, perennia esse oportere, non obscure voluit, quædam esse, quæ cum ad ius non rescribantur, perpetua proinde non sunt. Adde l. 1. ff. *de Nundin. cum Accurs.*

7 At etiam, si perennitas de ratione rescripti eo modo est, quo & communis legis, male utique Romani Pontifices decreuere, ut, si duo rescripta fuerint impetrata, tunc, si primus imperator negligens per annum fuerit, rescriptum ei pereat, & secundo impetranti robur accedat. *cap. plerumque. de Rescript.*

Pp 4 De

Denique quam habere perennitatem rescriptum possit, unde & legem valeat æmulari, haud satis intelligo. Recte Bart. si quidem (ait) post primum rescriptum non fuerit aliud rescriptum impetratum, ipsum perenne est, hoc est, tanto durat tempore, quanto id durat, super quo impetratum est. Hæc ille totidem verbis.

- Iam itaque non valde liquet, eo modo acceptum rescripti nomen esse, ut illud significet vi sua, quod ad observantiam Iuris communis emanarit. Verius estimo, generale nomen rescripti esse, atque adeo, ut vix vllum reperiatur, quod in speciale aliquod nomen non demigrarit.
- 9 Nam, si quid Princeps rescribendo committit, quo nulla Iurisdictio conferatur, *mandatum* est, seu *diuina iussio*; quæ (si Abbati, & alijs credimus) aut contra Ius aliquid indulget, & *privilegium* dicitur, aut præter Ius, & *beneficium* appellatur. Sin aliquid rescribit Princeps, quo Iurisdictio conferatur, *mandatum* tunc dicitur *Iurisditionis*, seu *delegatio*. Fac vero, nihil horum esse, quod valde probetur, pares sumus, nam nec recepta illa ex Abbate conclusio probationem vllam habet, si bene intueare.

^a Ad Rub. de rescrip. n. 2.

^B Sac. In. contr. dissert. 8. c. 8. n. 45.

^c Ibid. ver. perennia.

^d Ibid.

^e d. l. 2.

An de integra ratione privilegij sit, ut indulgeat aliquid contra Ius. *Ad l. 1. ff. de Constit. Princip. Cap. CCXLVII.*

¹ *Privilegium quid. 3.*

² *Privilegium constitutio est personalis.*

Centuria III. Cap. CCXLVII. 601

- 4 *Privilegium præter ius.*
- 5 *Quin & secundum ius.*
- 6 *Privilegium operari aliquid debet.*
- 7 *Et quid conferre videatur, si secundum ius est.*
- 8 *Privilegium quid addat communi concessionis legis.*

Affirmant Bart.^a Panor.^a & alij,³ sic enim privilegiū definiunt vulgo, *ut sit ius singulare contra commune indultum.*

- Argumenta non deficiunt,^e sed quæ robur nullum habeant; quod enim præcipuum est omnibus, privilegium
- 2 non esse, nisi constitutionem personalem. *l. i. ff. de Constit. Princ. §. sed & quod Principi. Instit. de Iu. nat.* quam perinde a communi lege deflectere opus sit; plus mihi probat, privilegium, ut sic esse id, quo speciale aliquid a Principe conceditur, neque alteri communicatur, ut tale,
 - 3 seu illud contra Ius sit, seu præter ius.

Alij itaq; novam privilegij rationem instituentes eo modo finiunt, ut sit *privata lex aliquid speciale concedens. cap. Abbate ibi, nisi aliquid specialiter. de verb. sig. cap. ult. §. antep. ibi, nulli aliquid speciale indulgeretur. 2 §. q. i.* neque omnino referat, an contra Ius sit, an præter ius. *cap. in his. de privil. Vide Suar. &*

- 4 Et sunt, qui doceant, vix esse privilegium præter ius posse, quin & contra Ius sit. Exempla habent memorati aucthores; nam si concesserit Romanus Pont. sacerdoti nō proprio, ut absolvere a peccatis possit, aut si ei, qui Prælat^{us} non est, dispensandi gratiam fecerit, sunt hæc quidē præter ius, sed simul generali illi legi contraire videntur, qua

qua hæc alieno Sacerdoti, &, qui Prælati non est, communiter interdicitur. Si etiam Princeps aliquid eorū concesserit, quæ *regalia* dicuntur, præter legem agere intelligitur, cum nullo Iure prohibeatur donare; & tamē, quia quod sibi reservat Princeps, id ceteris prohibet, contrarius quodammodo suæ legi est.

Si quis emunctæ naris in tantum sit, ut distinguere hæc possit, concludam tamen, vere, & proprie priuilegium esse totum id, quod Princeps indulsit, vel illud contra legem sit, vel præter legem; quod utique credenti, qui iure probatum putant, concessionem quoque Principis id ipsum pure indulgentis, quod communi, generalique lege permittitur, priuilegium dici, & esse. *cap. quia. de Procur. cap. & si Christus. de Iureiur. cum gl. 9*

- 6 At (inquiēs) si operari aliquid priuilegium debet, si speciale aliquod priuilegiario conferre, qualia, obsecro, erūt priuilegia hæc, quæ non plus conferant, quam communi lege tribui videatur?
- 7 Quæstionem absoluunt relati Authores cum Azor. & datum a Principe, aut Pontifice priuilegium semper speciale quid conferre existimant, vel ex circumstantia aliqua communis legis, vel ex intentione petentis, qui sibi multum conferri reputat, licet id assecutus dumtaxat sit, quod a communi, generalique lege consequi itidem potuit.
- 8 Intentio petentis eo pertinet, quod sæpe circa Ius commune acutis quibusdam stimulis, seu scrupulis iactamur, quos ut excutiamus, Principi, aut Pontifici libellos supplices ducimus offerendos. At hercle (inquit Suar. *) de-
cla-

Centuria III. Cap. CCXLVII. 603

claratio ipsa propositæ ambiguitatis certitudinem aliquā facit, nec solum practicam, sed & speculativam, quæ synderesim omnem omnino abroget, unde fit, ut non ocioso quodam privilegio ditari credamus, sed valde insigni, quod haud minoris æstimare, quam animæ tranquillitatem, debeamus.

Circumstantia autem communis legis id respicit, quod contingere sæpius solet, ut generalis dispositio negligatur, aut non adamussim custodiatur; Non itaque otiose supplicatur Princeps, aut Pontifex, ut speciali quadam concessione Ministros quasi moneat, excitet, terreatque, cum alioqui ea, quæ specialiter non adnotantur, videantur neglecta. *l. item apud. §. ait Prætor. ff. de Iniur.*

Rectius, quid generali legi specialis concessio adiiciat, æstimabis inspecta utriusque natura; Alia enim est privilegij ratio, alia communis constitutionis, atque adeo effectus diuersi. Interest, an privilegio tueri valeas, an generali iure; at si de eadem re, & legem habere, & privilegium potes, eo uti auxilio vales, quod rei tuæ conducatur magis, idque interdum maximi momenti esse, nemo non credit.

Addit & privilegium communi legum dispositioni specialem auctoritatem, intercessionemque, & protectionem Principis concedentis, idque est, quod ait Pont. *in d. cap. quia; auctoritate presentium concedimus facultatem, &c.* nam si neges, quid tunc opus auctoritate illa fuerat? Sic interdum Pontifex legem innouat, quæ priusquam innouaretur, custodiebatur tamen ab omnibus, quasi speciale habeat nonnihil dispositio recens. *cap. vlt. de tre. & pa-*

ce

cc. iun. cap si quis Romipetas. cap. paternarum. 24. q. 3. cap. quis nesciat. dist. 11. &c.

^a In l. 3. n. 3. ff. de constit. Princ.

^b Ad Rub. de rescript.

^c Ibid.

^d Vide Sebast. Med. de defin. par. 2. def. 17.

^e Vide Bar. sup.

^f Vide Suar. de ll. lib. 8. c. 1. n. 5.

^g Aade Salas de ll. disp. 17. sect. 1. Sanch. de Matrim. lib. 8. disp. 1. n. 1.

^h Ver. indulgemus.

ⁱ Instit. Moral. lib. 5. c. 23. q. 3.

^k Srp.

An de genere priuilegij sit, quod Princeps delegando rescribit. *Ad l. 2. C. de diuers. rescrip. Cap. CCXLVIII.*

1 *Auocatio causæ extraordinarij Iuris est, et cur.*

A Estimauerat Dec.^a delegationem ad *Rescripti* causam pertinere, si respicerentur merita causæ, aut si rescribendo eo collimasset, ut, quod iustum est, fieret, ut (inquā) litigatori ius suum tribueretur. Sin haberetur respectus ad Iudicem, cui mandata Iurisdictio esset, tunc *priuilegium* esse, non *rescriptum*.

Sed contradicebat Rip.³ Eo autem quæstio vertebatur tota, an *delegatio communi Iuri præiudicare, vel hæere magis videretur.*

1 Ego (si eorum principijs disputanda res sit) *ordinarium* puto esse, ut causæ a Magistratibus illis cognoscatur, qui earum curam meruerunt a Principe; Ut autem hanc, vel illam auocet interdum Princeps, *extraordinarij Iuris* dico esse, non tamen, quod legi præiudicet, vel *ordinariæ Iurisdictioni* (huic enim tacita ea conditio inest, ut interloquente Principe conticescat) sed quod immo plurimū,

ex

Centuria III. Cap. CCIII. 605

ex ratione legis sit, nam re ipsa Princeps suæ Iurisdictionis (quam dum alij permittit, a se tamen minime abdicat) vsum, atque exercitium transfert.

Dixi, si eorum principiis disputanda res sit; nam credidi, & nullum esse rescriptum, aut Pōtificis, aut Principis, quod rationem priuilegij non habeat, vnde & nunc credo, rescriptum delegatorium semper priuilegium fore, & esse, licet plus aliquid forte non contineret, quam communis dispositio habeat. Eoque magis, si causa delegetur alioqui non delegabilis, aut non eodem modo.

^a Ad Rub. de Rescrip. n. 1.

^β Ibid. n. 13.

^γ cap. anteced.

An priuilegium odiosum quid sit, vel fauorabile. *Adl. beneficium. ff. de Constit. Cap. CCIII.*

- 1 Beneficium quam plenissime accipiendum.
- 2 Et numquid aliud a priuilegio sit.
- 3 Et quibus nominibus appellari soleat priuilegium.
- 4 Priuilegium cur odiosum.
- 5 Priuilegij odium, vel fauor unde deprehendantur.
- 6 Beneficium proprie quid.

Beneficium Imperatoris (Inquit Iauolen. in d. l. beneficium.) quod a diuina eius indulgentia proficiscitur, quam plenissime interpretari debemus. Adde cap. quia circa. de priuil.

- 1
- 2 cap. cum dilecti. de donat. cap. olim. §. quia vero. de verb. sig.
- 3 Aiunt, beneficium aliud esse a priuilegio, sed id est, quod quæritur. Video equidem, priuilegium alijs sæpe nominibus significari, quæ nihil præferre valeant odiosi, ut

li-

liberalitatis, donationis, largitionis, concessionis, indulgentiæ, &c. quin & fauoris, & habeo exemplum Antonini, quod Gratianus refert in *cap. ult. §. ult. 2. q. 3.* quo non poterat Princeps rescriptum suum plenius, fauorabiliusque interpretari.

Obstat tamen ius. *Vide l. si quando. C. de inoff. test. cap. quod dilectio. de consang. & aff. cap. licet. de translat. Epif. cap. porro. de priuil.* Obstat & ratio acceptionis personarum, inuidiæ & (quæ legibus summe displicet) inæqualitatis inter Ciues.

Est igitur qui dicat, priuilegium nec fauorabile omnino esse, nec omnino odiosum, sed mistum ex utroque. Et qui rursus, * priuilegium, quod præter legem est, plenius accipi, ac dilatarì oportere, quod vero contra legem, pressius capi, quam ego sententiâ inter veriores reputo, cû nullam habeat contrarietatem, præterquam a suspectis quibusdam traditionibus, quæ obtinuerunt in praxi. Æstimat Salas, & si personam intueamur eius, qui priuilegiû nactus est, & fauorabile esse priuilegium, &, quantum fieri possit, extendendû. Si eius, qui dedit, idem posse iudicari. Si tertij, qui damnum obtendat, vel acceptione persone, tunc reprimi concessionem debere. Sed habet hæc distinctio opposita, quæ non facile euoluantur. Vide *d. l. si quando. d. cap. quod dilectio. d. cap. licet. cap. 2. §. 2. de fil. presb.* quibus nulli tertio præiudicabatur, & tamen comprimiconcessionem debuerunt.

Inter hæc scribentium placita statuenda hæc sunt quasi verissima, videlicet, priuilegium, quod præter legem datum fuerit, fauorabile esse, quod vero contra legem, aut

exor-

Centuria III. Cap. CCIL. 607

exorbitet a lege, aut quod ledere ius alterius possit, odiosum. Verissime (inquam) dicuntur hæc, sed uti regulæ, quæ ex circumstantijs habere exceptiones possint. Nam si vnum, atque idem priuilegium respectu vnius odiosum videri potest, respectu vero alterius fauorabile, iure assero, nihil de hac re firmiter constitui posse. Equidem, si me fallere ea possint, quæ circumstant, spectabo utique diligentius, an fauor exuberet, vel incommodum; hæc enim duo, fauor, & odium respectiua sunt, & conferri inuicem debent inspecta etiam politica quadam, & prudenti ratione concedentis. Vbi itaque fauor exuberat, æstimabo, priuilegium esse fauorabile, extendendumq; latius, utcumque exorbitet, aut Iuri contrarietur, aut ius tertij ledere videatur, cum hæc ipsa ratio faciat, ut in penis latior interpretatio fiat.

- 6 Sic concessionem Principis, in qua fauor excellit, beneficium voco latissime interpretandum. *d. l. beneficium.* hoc enim proprie, & peculiariter videtur esse, quod a diuina eius indulgentia proficiscitur. *d. l. beneficium.*

a. De comm. Paner. in d. c. quod dilectio. Et fuit sententia Bart. in l. si finita. §. ex hoc edito. n. ff. de dam. inf. & aliorum, de quibus plena manu Suar. de ll. lib. 8. c. 27. n. 5. Salas. de ll. disput. 17. scilicet. 6. n. 41. Sanch. de Matr. lib. 8. disp. 1. n. 4. & Sup. n. 43.

An Princeps remouere appellationem possit. *Ad l. 1. §. ult. ff. a quib. appell. non lic. Cap. CCL.*

- 1 Appellationi renunciari potest.
- 2 Appellatio est auxilium nature.
- 3 Princeps non tollit ea, quæ sunt Iuris naturalis.
- 4 Et nunquid auferre recusationem valeat suspecti Iudicis. 12.

s Ap-

- 5 *Appellatio sub duplici aspectu.*
- 6 *In Principe duplex potestas.*
- 7 *Princeps Iuri naturali in quantum præiudicet.*
- 8 *Et nūquid exprimere causam debeat sublatae appellationis.*
- 9 *In delegatione eligitur industria personæ.*
- 10 *À sententia Principis appellatio nulla est.*
- 11 *Et a Magistratibus interdum.*

ET certum est, posse. *d. l. i. §. ult. cap. i. de rescrip. c. pastoralis. §. præterea. cap. super questionum. §. si vero. de off. deleg. maxime, cum fieri id quoque per pactionem possit. l. ult. §. ult. C. de tempor. appell. l. i. §. si quis. ff. a quib. appell. non lic.*

2 Sed dubitant, quia appellatio naturale quoddam auxiliū

3 est, unde, & recursus dicitur, & præsidium oppressiois. *cap. suggestum. ubi scripta, de appell. Principi autem non licet ea, quæ iuris naturæ sunt, tollere. clem. pastoralis. §. ceterum. de re Iudic. prout nec reculationem suspecti Iudicis, quæ parigressu cum appellatione procedit. l. ult. C. de sentent. impedire potest. cap. secundo requiris. in fi. de appell. c. quod suspecti. in princ. 3. q. 5.*

5 Referre itaque censuit Panor. an appellationem consideremus, uti defensio quædam a natura est, adeoque invariabilis, immutabilis, an uti formalitas quædam Iuris positiui est, quæ legali potestati subiaceat, posse enim a Principe impediri appellationem, ut sic, sed non recursum per querelam, supplicationem ve, & consim.

6 Sed & hæc quidem omnia in questione sunt. Puto autē, conciliari ea, quæ obijciuntur, posse ex vulgari illa distinctione

Centuria III. Cap. CCL. 609

Etione ordinariæ, & absolutæ potestatis. Neque ideo hoc dico, quod credam, absolutam in Principe potestatem ad omne placitum, vel arbitrium imperantis, qualecumque illud sit, extendi posse, nam hic error iam semel explosus, cum verius alibi⁶ monstratum est, ordinariam potestatem illam esse, quam exequitur Princeps secundum propriam legem, absolutam vero, quam supra leges ex causa. Et ecce exemplum nitidissimum sublatae appellationis, nam princeps non tantum Iuri Civili præiudicare ex causa potest, sed & naturali; immo subsistente causa, id ipsum; quod agit Princeps, naturale est, non enim repugnat, duas rationes naturales sibi inuicem contrariari, quod cum accedit, naturalis æstimari ea debet, quæ prævallet, quæ (inquam) naturæ accedere plus videtur. Ergo Princeps ex causa auferre mihi defensionem appellationis potest, nec mirum, nam & Princeps, qui citra tyrannidem iuri a me quesito detrachere non potest, si tamē ex causa id faciat communis boni, reprehendendus non est.

- 8 Neque hic velim dubites, an exprimi debeat a Principe causa, vel magis præsumatur; cum æstimare plus debeas, ni fallor, causam, qua Princeps ad delegandum movetur *appellatione remota*, in facto ipso delegationis pro expressa haberi; Est enim vulgatum illud, in delegatione electam videri personam industriam, & fidem, quapropter cum delegat Princeps, virum eligit absque exceptione, qui in causa iudicet, & pro quo, vel eius sententia præsumi plus debeat, quam pro gravamine, seu oppressione, quantamcumque asserere litigator velit.

10 Confirmaturque hæc inevitabilibus argumentis. Ecce .n.

Qq

a sua

610 Lel. Manc. Genial. &c.

a sua sententia appellari Princeps non vult, quasi quæ nō
 11 oraculi minus, quam sententiæ nomen mereatur; num-
 quid violatum ius naturæ est? Creat quoq; Princeps Ma-
 gistratus (ita loquor, in appellabiles. l. 1. & t. t. ff. a quib. ap-
 pell non lic. l. uni. C. de sent. Trāf. prat. nec tamen pati ali-
 quid creditur naturæ ratio, cum nihil non prudens, nihil
 non integrum ab his, qui longe alijs præstant, expectari
 fas sit. Iubet etiam Romanus Font. ne a secunda sen-
 tentia provocatio detur c. sua nobis. de appell. & pro duorū
 Iudicum sententijs æquissime præsumit: an non idem fue-
 rit, si duobus initio deleget appellatione remota? Quid
 ultra, si statim tribus, aut quatuor? Quid si integro au-
 ditorio? Quid deniq; si integerrimo, prudentissimo, ac do-
 ctissimo, qui pluriū iudicantiū partes explere solus possit?

12 Sed neque admodum liquet, non posse a Principe tolli
 suspecti iudicis recusationem; fateor, non solere id Prin-
 cipē. c. cū inter. §. inquisitioni. de except. sed opinor, ex causa
 posse, sicut ex causa inauditū condēnat. Pone autem, non
 posse, adhuc par ratio nō est, vt pluribus docent Practici,
 mihi vnum satis; nā si prohibet Princeps recusari Iudicē,
 qui se spectus litigatori sit, aufert manifestius defensionē,
 quasi ex integro iudicium abneget, quam, si causam re-
 moueat appellationis.

a. l. p. de Rescr. n. 2.

b. l. p. c. 173.

c. l. d.

d. Vide gl. vlt. ad l. relegati. ff. de pen. Rip. d. c. 1. n. 7.

e. Vide Abb. ad Rub. de appell. n. 7.

An inferior Principe subscribere possit appellatione remota.
 Ad l. vlt. C. de sentent. & interlocut. om. iud. Cap. CCLI.

Ab

Centuria III. Cap. CCLI.

611

- 1 *Ab interlocutorijs appellandum non est.* (raliter.
- 2 *Plus metui id solet, quod specialiter prohibetur, quā quod gene-*

Negandum absolute sic enim scriptum legimus in l. 1. §. ult. ff. a quib. appell. non lic. Interdum Imperator ita solet Iudicem dare, ne liceret ab eo prouocare, ut scio, sepißime a D. Marco Iudices datos. An & alius possit ita Iudicem dare, videbimus. Et puto non posse. Hinc præclaræ quæstionis resolutio penes Innoc. 3. in cap. super quæstionū. §. si vero. de off. deleg.

Sed grauis oppositio imminet ex d. l. ult. C. de sentent. Cum solitum est (inquit Iustin.) in sententijs Iudicium sic interlocutionem proferri, ut non liceat partibus ante definitiuam sententiam ad appellationis, vel recusationis venire auxilium, quidā putabant, non licere ante litem contestatam nec Iudicem recusare, quemadmodum nec ab eo appellare. Cum enim simul utrumque vocabulum ponitur tam appellationis, quam recusationis, prouocatio autem ante litem contestatam non potest porrigi, putabant, quod nec recusare quidem Iudicem cuiquam concedatur ante litem contestatam, quod minime vetitum est. Caueant itaque Iudices huiusmodi sermonē simul, & sine certa distinctione proferre. Habes, posse Iudicem per sententiā interloqui, ne liceat partibus appellare ante sententiam definitiuam totius negocij, quod si ita est, maximi utique momenti in praxi est.

Respondebat Bart. cum quo & Ang. post Accurs. 3. discrimen esse illic appellationis ab interlocutoria, & appellationis a definitiua, atque illam quidem remoueri posse ab inferiori, hanc minime. Sed explosum est id

Qq 2 com.

communibus votis, & quin & ab ipso Bart.^d
Rem alij aggressi sunt, quos confundit Rip.^e addens &
ipse noua quædam, sed non valde meliora.

Equidem pro certo habeo, Iustinianum *in d.l.vlt.* respō-
dere de stylo quodam iudicantium voluisse, qui commu-
ni Iuri nihil addebat quoad appellationem, sed valde
multum quoad recusationem, nam Iudices confunden-
do causam appellationis cum causa recusationis agebant
sane, ne ante litem contestatam recusari possent, & hic

opus fuit remedio nouę legis. Pronunciabant Iudices ex
stylo, & hoc verissimum, vt ibi. *cum solitū est*. Et quoad
appellationem pronunciabant secundum ius, nā & com-

- 1 muni Iure non licet ab interlocutorijs appellare. *l. ante sē-
tentia. C. quor. appell. nō recip. l. 2. C. de Episc. aud.* eratq; utilis
pronunciatio, vt monerentur litigatores, ne ad producē-
dum negotium interponerent appellationes, quibus sci-
rent, nullatenus deferendum esse, cum timeri plus soleat
- 2 id, quod speciali modo prohibetur, quam quod genera-
liter. *all. cap. quamquam. 23. dist. cap. si aduersus. de heret. 6.
l. itē apud. §. hoc Edictum. ff. de iniur.* Nec sequor id, quod
Bartolus, & alij docent, interdum posse ab interlocutorijs
appellari, adeoque posse quādoque Iudicem vtiliter, ne
appelletur, pronunciare; puto enim non posse Iudicem
inferiorem ex stylo prohibere appellationem, nisi in ca-
su, quo itidem prohibuerit eam lex. Sic itaque pronun-
ciantes Iudices appellationem confundebant cum recur-
satione, & valere stylus poterat in appellatione, quippe
quæ prohibita etiam a lege erat, sed in recusatione non
item, quæ nulli interdicebatur, vel interdicti iure pote-
rat,

Centuria III. Cap. CCLI. 613

rat, saltem prius quam contestata esset lis, vt ibi, *quod minime vetitum est*. Opus itaque imperiali constitutione fuit, qua stylus probaretur, modo Iudices in suis pronunciationibus appellationem secernerent a recusatione, ne cōtra Ius attentari aliquid videretur. Vide Cuiac. ^e

^a d.l. ult.

^b Ibid. in gl. ult.

^c Teste Rip. ad c. 1. de rescript. n. 22.

^d d.l. 1. d. ult. n. 2. ff. a quib. app. non lic.

^e d.l. ult.

Si duo rescripta concurrant, quorum alterum generale, alterum speciale; &c. *Ad l. libertis. ff. de adim. legat.*

Cap. CCLII.

1 *Generi per speciem derogatur. 3.*

2 *Genus in iure quasi regula.*

4 *Si alterum Codicillis dispositum, alterum testamento sit, an altero alterum reuocetur.*

5 *Vestiarium pars est alimentorum.*

SI generale rescriptum antecedit, sequatur autem speciale, non dubitant, ^a præualere id, quod sequitur, hoc est, speciale, licet priori detractum nihil fuerit in literis, vt *cap.*

1. *cap. pastoralis. §. quoniam. de Rescript. cap. Studuisti. de off. leg. & quidem ea ratione, quia generali detrahatur per*

1 *id, quod speciale est, nam & alibi scriptum, in toto Iure generi per speciem derogari. l. antep. ff. de pæn. l. in toto ff. de Reg. Iur. vbi Dec. Pet. Fab. Cuiac. alijque cum Alciato.*

¶ Petit rationē Fab. ab Aristotelica schola multa de genere differens, & de specie, cum Arist. & Porphir. Ego genus

2 *quasi regulam dico esse, speciem vero quasi exceptionem,*

Qq 3 quæ

que sicut cessare regulā facit, *l. 1 ff. de Reg. Iu.* ita & species ferme cessare facit genus. Nec mirum, nam qui excipit a regula, id vult, quod excipit, & non id, a quo excipit. *d. l. 1. cum not.* quapropter e contrario, si coniectura assequi valeamus, voluntatem disponentis plus ferri in genus, quā in specie, preualiturū utiq; genus erit, ut bene dixerint nostri, totā rē hanc coniecturalē esse. Adde scripta *ad l. si seruus seruū. §. inquit lex. vers. cū eo plane. ff. ad l. Aquil.* At, si præcedat mandatum speciale, nonnihil hæsitant. Resoluunt tamen, idem esse, ut præualeat id semper, quod speciale; Nam & hic casus sub ea Iuris regula
 3 est, *generi per speciem derogari*, atque ita sensisse omnino putatur Greg. 9. *in cap. Abbatem. de rescrip.* ibi. Et per litteras generales ad Diæcesanum Episcopum obtentas maxime cum idem valeat in omnibus, seu leges sint. *l. sed & posteriores. ff. de ll. d. l. antep. ff. de pæn. seu contractus. l. doli clausula. ff. de verb. oblig.* seu testamenta. *l. cohæredi. §. qui patrem. ff. de Vulg.*

Obstare tamen creditum, quod habet Scæuola *in l. libertis. ff. de adim. leg.* Habebat testator tres libertos testamento manumissos, & post hos habebat quoq; alios. In testamento autē sic disposuerat. *Libertis tribus, quos testamento manumitto, merstruos decē pro alimētis lego.* Et cū hoc fecisset, addiderat Codicillos, in quibus sic generaliter scripserat. *Omibus libertis meis mēstruos septē, & annuos vestiarij nomine denos lego.* Quæsitū erat, an liberti illi tres primi testamento manumissi utrumque legatum consequi (ex testamento videlicet, & ex codicillis) possent. Et responsum, id solum habituros, quod Codicillis datum esset.

Sic

Centuria III. Cap. CCLII.

615

Sic dispositio generalis detrahit speciali, non contra.

Respondent, causam Scauolæ esse omnino diuersam, an scilicet per dispositionem Codicillarem reuocatum videri id possit, quod dispositum testamento erat, & resolutum est, posse h.v. Nam ab his, quæ testamento cibariorum nomine legata essent, recessum est propterea, quæ Codicillis relicta sunt. Credit Bart. sic propterea definitum, quia (loquor cum Bart.) de vna, & eadem re agitur in diuersis scripturis, quo casu vltima scriptura, quæ de genere est, venit correctiue ad primam, quæ de specie est, idque locum in testamentis habet, non in legibus, nam in legibus non veniret correctiue, sed magis adiectiue. Hæc iste, cum quo Castren. Alciat. &c. Rem ego sic explico, nec sine authore. Agebatur penes Scauolam in vtroque legato de eadē ipsa re (nam licet primum legatum alimentorum nomine datum esset, posterius autem vestiarij, liquet tamen, vestiarij partem esse alimentorum) et sic inciuile credebatur esse, vt pro eadem re duo legata dari viderentur, & maxime in diuersis dispositionibus, in quibus (ait Alc.) plus præsumitur, vt se ipsum corrigere testator voluerit, quam in vna, eademque dispositione, tunc enim verisimilius crederemus, noluisse testatorem se in continenti corrigere, atque emendare.

^a De comm. Dec. ad c. 1. de R. script. n. 5. § Vbi gl. & Cuiac.

^β In l. doli clausula ff. de verb. oblig. n. d. l. doli clausula. in fi.

^γ In Categor. 3 Ibid. n. 2.

^δ In Isagoge. 4 Ibid. n. 12.

^ε Vbi gl. & Bart. in d. l. doli clausula.

De eadem quaestione. Et quid, si vtrumq; rescriptum generale est. Ad l. seruo manumisso. ff. de pecul. leg. Cap. CCLIII.

Qq

4

1 Ex

- 1 *Ex duobus rescriptis generalibus illud præualet, quod specificatum est.*
- 2 *Et quid, si neutrius facta specificatio fuerit.*

R Effert primum, an (vt loqui solent) facta specificatio fuerit alterius rescripti, an (inquam) expressum id fuerit, quod generali sermone continebatur, priusquam obtentum nouum rescriptum esset, nam illud tunc præualet, quod specificatum est. * Vide *cap. pastoralis. §. 1. de rescript.* Fuerat illic con. missa causa aduersus Mæuium, & quosdam alios, antequam vero specificaretur persona illa, quæ generalibus ijs verbis (& quosdam alios) comprehendendi poterat, contraria pars rescriptum meruit speciale; cūque dubitatum esset, an ex priori rescripto speciali detractum videri posset generali, responsum fuit, posse, quasi aliud dicendum videretur, si facta specificatio foret rescripti præcedentis. At hercle, si generale rescriptum præualet speciali, cum facta specificatio est, quanto magis & generali alteri præualuerit? Atque ita existimo, & quidem absolute, quicquid distinguere voluerit Dec. ² Sin neutrius facta specificatio fuerit, bene docent, rescriptū primo obtentum vim suam habiturum. *l. si duo. ff. de adm. tut. l. si chorus. in princ. ff. de leg. 3.* intellige, nisi prioris facta mentio fuerint in posteriori, hoc enim præmittimus semper, cum de duobus rescriptis disputamus.

Monuit Decius, vera esse, quæ dicimus, si vtrumque rescriptum æque generale est, nam, si duo exhibeantur rescripta generalia, quorum alterum altero generalius sit, præstaturum id forte, quod minus generale erit, quasi
po-

Centuria III. Cap. CCLIII. 617

potestatem habens rescripti specialis, valiturumque subinde, quod in regula est iuris, generi per speciem derogari. *l. antep. ff. de pæn. l. in toto. ff. de Reg. Iur.*

Et creditur ad rem facere, quod respondet Alfen. *in d. l. seruo manumisso. ff. de pecul. leg.* Testamentum facio, manumitto in eo seruum, eique peculium suum lego, in quo peculio erat ancilla. Deinceps in alio capite testamenti ancillas meas omnes vxori lego. Quæritur, cuiusnam esse debeat ancilla peculiaris manumisso legata, & resp. serui esse debere, non vxoris, nec referre, vtri prius legatum sit, nam omnimodo serui esse. At quæ ratio? Vtq; (aiunt) quia ex duobus legatis generalibus, id, quod datû seruo est, minus generale est, quod proinde generaliori deroget.^d

An itaque legatum peculij minus generale fuerat? Nemo sani ingenij, vt opinor, credet, nam neque id Alfenus credidit, aut voluit, ni fallor. Puto autem, ob id ancillâ peculiarem videri datam seruo, quia in secundo capite ancillas legavi, quæ *meæ* essent, & quasi meas (hoc est, patrimonij) separatas ab ijs volui, quæ peculij essent. Liqueat autem, quod dico, nam in legato illo sub peculij nomine ancilla non considerabatur vt ancilla, sed formaliter, vt res quælibet peculiaris, proptereaque deberi cum alijs Ancillis non poterat, cum aliud esset legatum peculij, aliud Ancillarum, & sic aliud rerum peculiariû, aliud rerum, que essent testatoris.

^a Abb post. gl. ad c. 1. de rescript. n. 14. De comm. ibid. Ber. n. 46.

^b Dec. ibid. n. 7.

^c Vide sup. cap. anteced.

^d Gl. 1. & alij ibid.

Di-

Distribuitur Iurisdicção, atque vni pupillares, alteri depositionum causæ demandantur. Pupillus depositi causâ habet. Quis erit Iudex? *Ad l. Titia textores. ff. de leg. 1. Cap. CCLIV.*

- 1 *Ratio personæ præcipua semper est.*
- 2 *Rescriptum speciale cur deroget generali.*
- 3 *Privilegium quando extendi debeat, aut restringi.*

Resoluendum videretur, vtrumque fore Iudicem, quasi causæ, quæ communis sit. Ita, si testamentum fecero, & Titia legauero omnes seruos *textores*, Plotiæ vero omnes seruos *vernas*, si serui aliqui simul, & *textores* erût, & *verna*, communes fient *d. l. Titia*.

- 1 Baldus^a vero personam plus, quam causam credidit spectari oportere, quia personæ ratio semper, & vbique, præcipua est. *l. 2. ff. de sta. hom. l. iustissime. ff. de ædil. Edi. l. 1. C. quan. Imper. inter pupil. vel vid.*

Sed probarim hoc ego, si causa personæ in eum modum videatur excellere, vt præcellere etiam possit, qualis pupilli, &c. nam si aerea quædam proponatur prærogatiua personæ, quæ nihil habeat vltra id, quod personæ est, non hercle intelligo, quam habere prælationem possit. Pone, alteri pistorum causam committi, alteri vltimarû voluntatum, pistoremque esse, qui causam habeat testamenti, numquid valitura in tantum est ratio personæ, vt pistorum Iudex causam occupet?

- Rectius forte Rip.^a, qui præualiturum ex alijs² docuit,
- 2 quod fauorabilius est, & licet se hic inuoluat, puto tamē, valere, quod dicitur, cum rescriptum quoque speciale

ob

Centuria III. Cap. CCLIV. 619

ob id deroget generali, quia plus voluntatem mouet disponentis, ut ante, ^d nec dubitandum, rescriptum eo plus voluntatem habere rescribentis, quo fauorabilius est, ut ecce. Priuilegium tunc extendi magis debet, quam restringi, cum in eo fauor exuberat. *l. penul ff. de constit. Princ.* restringi autem tunc, cum plus odij sapit, quam fauoris; vtriusque rei causa est voluntas plenior disponentis. § Igitur in duobus hisce rescriptis, seu commisionibus, quæ proponuntur, non personæ habenda ratio erit, sed fauoris, adeoque propensioris voluntatis.

^a *Ad l. 1. q. 3. n. 2. ff. de off. Procons.*

^g *Ad c. 1. de Rescript. n. 67.*

⁷ *Bart. in Extrau. ad reprimend. vers. non obstat.*

^d *cap. 252.*

^e *Sup. c. 250.*

^f *Ib. d.*

Si vtrumque rescriptum speciale sit, prius obtentum plus valere. *ad cap. ut debitus de appell. Cap. CCLV.*

1 *In libello supplici quæ necessario exprimenda.*

2 *Qui supplicasse se dicit causam frustraturus non auditur.*

SI concurrant duo rescripta specialia, valere non debet secundo obtentum, nisi mentio facta prioris fuerit *cap. 1. 3. de Rescript.* Sed neque id quidem satis, nisi expressum in libello fuerit omne id, quod difficiliorem reddere Pontificem posset, aut Principem. *d. c. 3. c. super literis. eod. 2.* Sed obstat plurimum visus Innoc. 3. Pont. in *d. c. ut debitus.* quo satis liquere existimant, eum, qui primo obtinuerit, sibi rescribi, nihil agere, nisi & literas primus præsentauerit Iudici. Verba hæc sunt. *Ut debitus honor deferatur*

tur Iudicibus, & litigatoribus consulatur super laboribus, & expensis; statuimus, ut si quis coram idoneo Iudice conuenierit aduersarium, ille ante sententiam ad superiorem Iudicem absque rationabili causa non prouocet, sed coram illo suam Iustitiam prosequatur. Non obstante, si dicat, quod ad superiorem Iudicem nuntium destinauerit, aut literas impetrauerit ab eodem, priusquam delegato fuerint assignatæ.

Huius capituli fuit usque ad Panormitanum explicatio quadruplex. Egerunt enim prudentissimi Commentatores, quantum in ipsis fuit, ne hac sola decisione multa corrigi viderentur, quæ de rescriptis sunt, Iura. Sed nec satis video, unde tantus sudor effluxerit. Loquitur Pontifex de eo, qui causam frustrari nitebatur eo obtentu, quod diceret, libellum iam supplicationis superiori Iudici datû, & iam iam rescriptum esse in foribus, nam literas fuisse expeditas, & quidem ante literas aduersarij, sed nondum sibi transmissas. Obseruandum si quidem est, quod ait Innoc. Non obstante, si dicat; dicebat enim, & hoc pretextu utebatur, qui ei valere non debebat, ne protraheretur lis ex assertione eius, cui fides habenda non erat, cum, & Iudex debito honore fraudari, & pars laboribus vexari interea posset, ac sumptibus.

Veram hanc eius loci interpretationem esse, & a Iure Ciuili acceptam, probat ex parte Macer. in l. 4. ff. de appell. recip. Eius (inquit) qui ideo causam agere frustratur, quod dicit, se libellum Principi dedisse, & sacrum rescriptum expectare, audiri desiderium prohibetur; & si ob eam causam prouocauerit, appellatio eius recipi sacris constitutionibus vetatur. Vide Cuiac.

At-

Centuria III. Cap. CCLV. 621

Atque ita rem accipio, cum non tantum in literis, quæ ad lites, sed & in ijs, quæ ad beneficia sunt, obtineat ille, qui rescriptum habuit primus, non qui primus præsentaverit *cap. tibi, qui. de rescrip. in 6 c. eum, cui. de præbend. eod.*

a V. de gl. d. c. 3. ver. ac cop. missi in un. gl. ad clem. dudum. d. nos etiam. ver. p. a. de sepul. Scripta ad c. i. de Rescrip. s. d. c. v. de huius.

Si reuocatum primū rescriptum fuerit, processeritq; ex eo Iudex in causa. *Ad c. audita. de restit. spol. Cap. CCLVI.*

- 1 Qui rescriptum impetrauit, potest nolle uti, & cur. (tum est.
- 2 Potentior cessatio per contrariam voluntatem, quam per obi-
- 3 Morte delegantis re integra expirat Iurisdictio delegati.
- 4 Conditio, si volet, an legatum faciat conditionale.
- 5 Legatum acquiritur etiam ignoranti.
- 6 Index quo pacto se esse reuocatum scire debeat.

Si reuocatum primum rescriptum fuerit per assentionē secundi, nesciat tamen Iudex primi rescripti, reuocatum se esse, & in causa procedat, constat, valere interim quod agitur. *cap. audita de restit. spol. Fac. l. qui absent. ff. de acq. poss. l. si forte. ff. de off. præsid. iun. l. meminisse. ff. de off. Procons.* Restamen digna est, quæ examen hoc nostrum subeat, an sufficiat scire id Iudicem quoque modo, vel opus etiam sit exceptione, & oppositione Litigatoris.

Et frequentius creditum, & opus exceptione esse, cum is, qui rescriptum impetrauit, possit eo nolle uti, & tum re-

- 1 scripto, tum simul fauori etiam suo renunciare. *arg. l. penul. C. de pact. cap. ad Apostolicam. de Regular.* est enim ordinarij iuris, ut actus, qui ad fauorem infirmatur priuati ho-

hominis, eo volente, ac renunciante roboretur; quin, ut formæ etiam renunciari possit, si utilitatem contineat privati hominis, non publicam. *cap. quoniam. §. is autem. de off. deleg.* Neque obstare visa sunt Canonum decreta, quæ his verbis loquuntur. *Innotuit. Cognouerit. &c. cap. 2. de off. deleg. cap. si duobus. de appell.* nam præmittunt hæc exceptionem, seu oppositionem illam partis, quæ verissimiliter necessaria.

- 2 Vnum est, quod resistit. Nam potentior reuocatio rescripti est, quam cessatio per mortem. *cap. si delegatus. de off. deleg. in 6.* aut saltem paræ sunt potestatis reuocatio, &
- 3 mors. *l. 4. ff. loca.* At morte delegantis re integra expirat Iurisdictio delegati. *cap. ult. §. officium. de off. deleg. in 6.* ergo, &c.

Occurrunt argumento omnes; & quando (inquiunt) rescribens moritur, fundamentum corrui Iurisdictionis ex integro, quam proinde cessare oportet re integra; Quando vero Princeps priorem delegationem reuocat per literas posteriores, manet tunc fundamentum, & radix anterioris concessionis, nam in secundis literis apponi quasi conditio videtur. *Si pars illis uti voluerit.* adeoque non tam auferri creditur præcedens delegatio, quam suspēdi. Sed quasi replicat Dec. tacita illa conditio (*si pars uti voluerit*) nihil aliud suspensum videri, quam executionem. Addit, vix intelligi conditionem posse eiusmodi, quæ actum faciat conditionalem, nisi & illud fateri voluerimus, omnem donationem, aut dispositionem, quæ testamento fiat, quantumvis pure fiat, resoluitamen conditione aduersus id, quod legitur in *l. si ita legatum. §. illi*

Centuria III. Cap. CCLVI. 623

li si uolet. ff. de leg. 1. ubi si legauerit ita quis. Illi, si uolet, Stichum do, legatum conditionale est, si uero non exprimatur conditio illa, *si uolet*, quantumuis ea tacite insit, legatum tamen purum est, *aliud enim est Iuris* (ait Gaius) *si quid tacite continetur, aliud, si uerbis exprimatur.*

Sed in quaestione Gaij conditionem illam, *si uolet*, non eo modo exprimi, quo tacite inest, satis docuit Accurs.⁵ quem & Cuiac. & secutus est, ne dubium, cum & ignorantia acquiri legatum possit. *l. cum. pater. §. surdo. ff. de leg. 2.* puto tamen, hic de conditione perperam disputari, si sic rem teneas. Morte delegantis abrogatur ex toto mandatum Iurisdictionis, sed non reuocatione. Cur? quia reuocatio non ante effectum habere incipit, quam litigator opposuerit, sic uolente Principe; nec mortem aquare potest, aut vincere, donec exitum habeat.

6 Et forte superuacanea tota haec disceptatio est, nam Iudex primi rescripti scire reuocationem suam debet, ut Iudex, nec sufficit, si eam scit, ut priuatus homo; quod manifestum est, nam in Iudice requiritur scientia publica, quae non aliunde emergere, quam ex his, quae probantur, potest. Ergo non aliter scire Iudex ualet, primum rescriptum fuisse contrarijs literis abrogatum, quam si illae exhibeantur inter acta; facta autem exhibitione nulla alia superest dubitatio vel leuis, cum satis opposuisse videatur is, qui rescriptum exhibuit suum. Nec curo, si exhibeantur ab eo posteriores literae, cuius non intersit principaliter, dummodo ex causa aliqua ius habeat opponendi. Volo autem, ut disquirat post haec alius, an ille tertius uti possit rescripto reuocatorio, si is dissentiat, qui impetrauit.

^a uide

^a Fide Abb. n. 10. & Dec. n. 7. ad c. ceterum. de Rescript.

^β De comm. Dec. sup. n. 8.

^γ Gl. ordin. ad l. ex eleganter. in princ. ff. de dolo. De comm. Dec. ad c. olim. n. 5. de except.

^δ d. cap. ceterum.

^ε Ibi ver. ad heredem.

^ζ Adl. 3. in fi. ff. de leg. 1.

De eadem re. Et quid, si posteriori rescripto adpositum decretum fuerit, quo prius obtentum irritetur. *Ad cap. dilecto filio. §. preterea. de Præbend. Cap. CCLVII.*

- 1 Canonici an possint præbendarum numerū augere, vel quādo.
- 2 Omne rescriptum rationem habet priuilegi.
- 3 Priuilegium non datur inuito.
- 4 Actus, qui in alicuius gratiā irritatur, eo uolente reualescit.
- 5 Rescriptum Principis est lex.
- 6 Lex, ut valeat, promulgari debet.
- 7 Rescriptum lacerari ab eo potest, qui obtinuit.

Cum liceat ei, qui rescriptum meruit a Principe, nolle uti, sicque favori isti suo renunciare, potuit dubitari, an eo quoque casu valeat renunciare, cum additum fuit a Principe decretum irritans omne id, quod ex præcedenti rescripto factum esset, vel attentatum.

Et negatum crebriori Scribentium placito est, cum satis constare veritas possit *ex cap. dilecto filio. §. preterea. de præbend. vbi Innoc. 3.* Quamquam (inquit) interdum hi, ad quos spectat electio, de communi assensu augmentare valeant numerum præbendarum, quoddā ius spirituale de nouo creando, nisi forte statutum aliquod obuiaret, quod esset Iuramento firmatum, vel cui Sedis Apostolica confirmatio accessisset,

Centuria III. Cap. CCLVII. 625

set, huiusmodi clausula prohibitionis adiecta, ut, si quicquā contra id fieret, non valeret, &c. Si itaque statuerint inter se inuicem Canonici aliquid, petierintque a Pontifice confirmari cum decreto, iam recedere deinceps non possunt eo obtentu, quod eorum fauorem contineat, cui velint renunciare.

- 2 Sed vereor, verum ne id sit, quod tā libere pronunciatur. Nam omne Rescriptum diximus rationem habere priuilegij, a quocumque demum modo concessum a Principe
- 3 fuerit, priuilegium vero non confertur in inuitum. Non itaque, vel decretum prohibere potest, vel irritatio, ne repudiet priuilegiarius, cum nouerimus hucusque, actū, qui
- 4 in alicuius fauorē infirmatur, eo volente recōualescere. Sed placet nouiori quodā, & ni fallor, solidiori argumēto rem planius demonstrare. Rescriptum Principis specialem legē dico esse; habet vero lex insitam sibi, & natura-
- 5 lem conditionē, ut valeat, si sufficienter promulgetur. *c. in istis. §. leges. 4. dist.* ergo & rescriptū ea conditione valet, si promulgetur ab eo satis, qui illud meruit a Principe, ei. n. ipsi committitur a Principe promulgatio; promulgatur vero satis abunde, si a supplicante exhibeatur eo animo, ut illo uti velit; Igitur conditio hæc. *Si uti voluerit*, insita, & naturalis rescripto est, & quæ suspendere decretum possit; nec nouum videri in legibus debet, ut ipso iure aliquid irritetur quidem, sed necessaria simul sit declaratio illius, ob cuius fauorem irritatio fit. Sic Emphyteuta, feudatarius, &c. si aliquid non seruauerint, quod conuentionis lege contineretur, cadunt ipso iure, & tamen declaratione opus est eius, qui directum Ius habet.

Rr

Su-

Supereſt contrarietas *ex d. §. præterea*. cui tamen occurrit Dec. post Innoc. & alios, ſeruari illic clauſulam decreti, quia agebatur de fauore Eccleſiæ, ſcilicet, vt comprimeretur facilitas quædam in augendo præbendarum numero; ſæpe enim fit, vt Canonicus aliquis valde potens emineat, qui reliquos quaſi opprimat, inuitosque in ſuâ ſententiam trahat. Non ita in Reſcripto euenit, quod merum continet fauorem ſupplicantis.

Sed forte melior fuerit ratio discriminis inter Canonicaſe conſtitutionem, quæ decreto firmatur, & reſcriptum, quod cum decreto conceditur; Nam illa proponitur quaſi ſufficienter promulgata inter Canonicos, & ideo non potuerunt hi contrauenire, cum non liceret eis, quod ſuperior irritaſſet, confirmare. Reſcriptum vero promulgatū non dicitur, niſi volente eo, qui obtinuit, et qui ſolus promulgandi ius habuit a reſcribente. Ratio ſumma eſt hæc. 7 Reſcriptum, priuſquam præſentaretur, potuit ab obtinente retineri, & lacerari, poſtquam vero præſentatum, & promulgatum quaſi eſt, valere cæpit quaſi lex, cui renunciari deinceps non poſſet, renuente decreto. Itaque cōmunem Scribentium ſcholam, quæ absolute negat, poſſe renunciari, tunc recipio, cum exhibitum ab eo reſcriptū fuerit, cuius intereſt; quod not.

a Sup. c. 248.

b cap. præced.

c Ad c. olim de except. n. 5.

d Abb. a. c. dilecto. n. 14.

An priuilegium primū generale abraſum videri poſſit ex ſecundo ſpeciali. *Ad c. Veniens. de præſcript. Cap. CCLIX.*

1 Pri-

- 1 *Privilegium in facto consistit.*
- 2 *Et accipi ita debet, ut alteri non præiudicet.*
- 3 *Princeps limitare potest generale indultum. §.*
- 4 *Lex, quamvis dura, servanda est.*

QUod de rescripto asseruere Scribentium scholæ, et inficiantur utique de privilegio; nec mirum, cum æstimarint simul, rescriptum sui natura secundum ius, et privilegium vero contra ius necessario esse, quod nec placuit, nec placet.

Negant itaque, privilegium generale præcedens per secundum speciale minui posse, si prioris mentio facta non fuerit, idcirco expressum putant in *c. veniens. de præscript.*

Sed illic, vel utrumque privilegium speciale est, vel alterius quæstionis canon ille est, ut infra. §

Addunt, privilegium esse privatam quandam legem, seu priuatum, & particulare ius, quod, cum in facto consistat,

- 1 ignorari præsumitur. *c. 1. de Constit. in 6. & principali indulto illud semper inesse videri, ne Iuri per alterum quæsito quidpiam minuatur. l. 2. §. si quis a Principe. ff. Ne quid in loco pub. cap. super eo. de off. deleg. cap. quamvis. de Rescrip. in 6. cap. 2. de Decim. eod.* Denique id, quod alteri præiudicat, videri importunitate obtentum supplicantis, vel ignorantia concedentis.
- 2

Sed contrarium statuo cum antiquioribus, et nec minus scilicet in privilegio, quam in cætero toto Iure generi per speciem derogari. *l. in toto. ff. de reg. Iu. cap. generi. cod. in 6. cap. 1. de rescript. cap. dudum. §. nos igitur. de præb. in 6. cap. quamvis. eod. tit.* esse enim speciei proprium, &

R r 2 pe

628 Lel. Manc. Genial. &c.

peculiare, vt in eam vehementior confluat voluntas concedentis, etiam in priuilegijs. d. §. nos igitur, &c.

Vt autem id credam magis, mouet me; quia generale indultum non abrogatur ex speciali in totum, sed limitatur ex parte aliqua, vt præmitto.

- 3 Si quæris, an limitare Princeps possit, aut verisimiliter velit, affirmant omnes, quibus nullatenus obstare potuerunt rationes oppositæ, nam hoc vno tolluntur singulæ, quod expressum docuit Bonif. Pöt. in d. §. nos igitur. Verba hæc sunt. *Nos igitur attendentes, quod & si memorato Episcopo prædictam concessimus potestatem (ex generali scilicet gratia) penes nos tamen nihilominus remansit maior. Et infra. Considerantes quoq; quod nos exposito nobis de potestate prædicta, nihilominus literas gratiosas daremus in dictis partibus non habita mentione de ipsa, quia foret absurdum, si tam lata nostra impediretur potestas, & si in omnibus prouisionum literis, quas concederemus in partibus supradictis (nota) oporteret nos de sæpe dicta potestate speciale facere mentionem, &c.* En Pontifex ex generali fauore, quod indulgit alicui, nõ prohibet sibi, ne de eo ipso aliquid decerpatur, ne (inquã) alteri de eo gratiã faciat speciale, nulla etiam mentione facta generalis concessionis. Et recte quidem (ait Suar. [^]) nam isthæc proprie non contrarietas est duarum voluntatum, sed delibandi ex gratia generali aliquid, siue excipiendi potestas, quam sibi liberam reseruare Princeps, & voluit, & potuit; quod si forte durum id videtur,
- 4 patimur vtique, nam sic lex scripta est. *l. prospexit. ff. qui. & a quib.* Sic nullius est roboris ignorantie ratio, tum quia voluntates non pugnant inuicem, vt

di-

Centuria III. Cap. CCLVIII. 629

dicebam, tum quia ignorantia illa est quasi concomitās, ut loqui solent, haud enim minus concederetur gratia specialis, si generalis præcedens in mentem veniret. *d. §. nos igitur.* Non valet rursus altera illa ratio præiudicij, nā istud semper inest gratiæ generali ex declaratione Principis, quapropter, qui generalem gratiam habet, scit, aut scire debet, se huic periculo naturaliter subesse.

^a *Vide sup. c. 252.*

^b *Vide gl. ad c. 1. de rescript. ubi Dec. n. 9. Rip. n. 48. & c. Scripta ad d. l. in toto. ubi Dec. n. 20. Menoch. de præf. lib. 6. præf. 40. n. 2.*

^c *Sup. c. 247.*

^d *Sup. c. 248.*

^e *Ibid.*

^f *cap. seq.*

^g *Sup. c. 247.*

^h *Vide relatos per Abb. n. 10. & alios ad d. c. 1.*

ⁱ *Sup. c. 253. & 255.*

^k *Vide Suar. de ll. lib. 3. c. 39. n. 7. Salas. de eisdem disp. 17. sect. 14. n. 74.*

^l *Sup.*

De eadem re; Et quid vicissim, si primo obtentum priuilegium speciale est. *Ad d. cap. veniens. & c. Cap. CCLIX.*

I Priuilegium ita accipi semper debet, ne alteri inique noceat.

Si antecedit priuilegium speciale, sequaturque alterum generale, procul dubio præualet primo obtentum ex eodem Iuris principio, generi per speciem derogari. ^a Deceptos tamen puto eos, qui expressim probari id velint ex *d. cap. veniens. & ex l. 3. C. de Silent. lib. 12.* Non quod agatur in eo canone de duobus priuilegijs specialibus, ut Abbas docet, sed quia procul ab eo est, quod disputamus, erat enim utrumque priuilegium non pluribus, sed eidem personæ indultum, nec potuit posterius generale anteriori speciali derogare, quia nec præiudicari debuit

Rr 3

Iuri

Iuri, quod erat alteri tertio reseruatum in priori rescripto; non itaque generalitas id fecit posterioris largitionis, sed alia ratio. Exemplum Canonis est huiusmodi. Paschalis, & Alexander P. P. R. R. speciali fauore indulget Monasterio, & Clericis S. Martini de Pannonia, ut a proprio Diocesano Episcopo Vesprimensi sacramenta recipiant, si Catholicus ille sit, nec Simoniacus; quod si Catholicus non sit, aut Simoniae vitio laboret, possint ab vnoquoque Episcopo. Superuenit deinceps generale indultum Clementis Papae, quo permittitur, ut Clerici illi possint a quolibet Episcopo consequi sacramenta, nullaque sit mentio indulti superioris, quo reseruatum ius fuerat proprio Diocesano, *si catholicus esset, & bonus Episcopus*. Consultus Innoc. respondet, rescriptum hoc posterius non valere, si mentio facta non fuerit priuilegij primo obtenti. Cur autem non valeat, illud in causa est, quia non praesumitur bonus Pont. voluisse abrogare Ius, quod erat Diocesano Episcopo in superiori Rescripto reseruatum; arg. c. *ex multiplici. de Decim.* nam priuilegium quodlibet ita semper accipi oportet, ne alteri inique noceat, sit vnum, vel multiplex, eoque maxime (inquit Pont.) *cum & ipse Clemens priuilegium illud concesserit saluis institutionibus non solum Romanae Ecclesiae, sed ipsius etiam Legatorum*. Vide eund. Abb.^d

Ad d. l. 3. resp. ut infra.

^a *Vide sup. c. prox.*

^b *Ibid. n. 11.*

^c *Sup. c. prox.*

^d *d. c. veniens. n. 14.*

^e *cap. seq.*

De

Centuria III. Cap. CCLX. 631

De eadem re, & quid, si priuilegium primo obtentum fuerit
iuris corpori insertum. *Ad l. 3. C. de silent. lib. 12.*

Cap. CCLX.

- 1 Princeps ignorare non creditur ius, quod commune est omnibus.
- 2 Ius commune omnium continet utilitatem. 5.
- 3 Princeps, qui liberam testamenti factionem concedit, quid
tribuere videatur.
- 4 Rescripta contra Ius elicita refutanda, & cur.
- 5 Concilia sunt Euangelij proxima.

DEcurionibus, & Silentarijs (aiunt Theod. & Valent.
in d. l. 3.) etiam si ad superiorem gradum successu melio-
re transcendunt, omnia priuilegia, quæ iam dudum Diuorū
Principum Iudicio meruerint, legis istius præceptione nouerint
esse firmata, non præiudicatura quacumq; generalitate prag-
matica. Non itaque generalitate aliqua auferri priuile-
gia videbuntur, quæ isti iam fuerint assecuti. Intellico
equidem, quid veniat generalitatis pragmaticæ appella-
tione, sed quasi id dissimulent Scribentes, hac lege vtun-
tur, vt doceant, priuilegia, quæ iuris corpori inserta sūt,
vt Decurionū, & Silentariorū, ex priuilegijs sequētib;
nō aliter abrogari, quam, si de Iure mentio fiat. Pro qua
re sepe memorant Honorij 3. Pont. insigne decretum in
cap. ex parte. de Capel. Monach. vbi ille. Abbas, & conuen-
tus, &c. occasione literarum Apostolicæ sedis asserunt, sibi
esse concessum, vt in singulis ipsorum Prioratibus singuli Mo-
nachi commorentur, si pluribus non suppetant facultates eo-
rundem. Cum autem id obuiet Lateran. Concilio, de quo nul-
la mentio est in literis antedictis (vide c. 2. de sta. Monach.)

Rr 4 fra-

fraternitati tuæ breuiter respondemus, quod huiusmodi literas ab Apostolica sede non credimus emanasse. Quod si per occupationem forsitan emanauerint, nolumus, per hoc derogari Concilio supradicto.

- 1 Contrarium docet communis scholas: nam, ut Princeps ignorare non creditur ius commune. *cap. 1. de Constit. in 6.* ita nec priuilegia (inquit) quæ legum corpori interferuntur. Et probe quidem, sed dum Honorio respondet cum singulari quodam commento decreti Conciliaris (ut appellant) vix audiri potest.

Videtur equidem valde apertum, quod Honorius definit, non tamen, ut probet, quod probandum erat, priuilegium insertum Iuris corpori non tolli ex sequenti contrario, sed ut suadeat magis, priuilegium concessum contra voluntatem communis legis, maxime prohibentis, non valere, nisi iuri communi fuerit derogatum.

- 2 Est enim ius commune, quod cunctorum Ciuium continet vtilitatem, nec creditur Princeps, qui Iura tuetur Imperij, velle id conferre priuati alicui, quo generalis Iuris ratio corrumpatur. *l. si quando. C. de inoff. test. vbi, si talis concessio Imperialis processerit, per quam libera testamenti factio conceditur, nihil aliud videtur Princeps concedere, nisi, ut habeat legitimam, et consuetam testamenti factionem, neque enim credendum est, Romanum Principem, qui Iura tuetur, huiusmodi verbo totam observationem testamentorum multis vigilijs excogitatam, atque inuentam velle euertere.* Hinc non tam permittendum Iudicibus, quam præcipiendum censuere Impp. in *l. penul. C. de prec. Imp. off.* ut Rescripta contra Ius elicta refutarent, quasi per occu-

pa-

Centuria III. Cap. CCLX. 633

pationem obtenta. *d. c. ex parte.* & Forte etiam in casu Honorij agebatur de periculo obseruantie regularis, & priuilegium non tantum contra Ius erat, sed & mali nutritiuum, & constitutionibus Ecclesiasticis inimicum, maxime conciliaribus quæ sunt Euangelij proximæ. Denique aliud est, si auferri debeat Ius commune pro omnibus factum, aliud, si priuilegium Iuri insertum, quod soli priuilegiario prodest, & communi vtilitati, hoc est, æqualitati contrariatur, vnde etiam creditur odij plenum, & per vim subsequenter priuilegij facile intercidit, quamuis nulla de eo facta mentio fuerit.

a. De comm. scrib. ad c. 1. de Rescript. ubi Dec. n. 9. Mant. 30. Bero. 64. Salas de ll. disp. 17. sect. 14. n. 77.

β Omnes post Gl. in c. vi circa. ver. corporali. de Elect. in 6.

γ Sup. c. 247. & 259.

δ Lancell Instit. tit. 3.

ε Sup. c. 250.

An fraudolosa subreptione, quæ solius formæ causa fuerit, totum rescriptum corrumpatur. *Ad cap. si eo tempore. de Rescript. in 6. Cap. CCLXI.*

- 1 *Obreptio in sola forma quando noceat.*
- 2 *In literis, quæ ad beneficia sunt, valet tempus datæ.*
- 3 *Error Iuris dolosam subreptionem non facit.*

Impetraturus Mæuius a Principe rescriptum aduersus debitorem suum Titium, dolose narrat Pontifici, stylum esse in Patria, vt causæ de plano audiantur, & sine strepitu. Annuit Pontifex, & iuxta id, quod petitur, & quod narratur, precanti indulget. Si stylus non sit eiusmodi, licet subreptio causa fuerit solius formæ, non totius gratiæ, credimus tamen omnes, corruere rescriptum quoad omnia;

nia; cum enim scriptum fuerit *in cap. super literis. de Re-
script.* tunc obreptionem in sola forma minime obesse,
cum per simplicitatem, aut ignorantiam narratum id fuit,
quod narrari non potuit ex vero, sequitur, obesse eam,
procul dubio, si dolus intercesserit, maxime, cum fuerit
ibidem expressum, dolosum precatorem in suæ peruersi-
tatis pœnam nullum ex obtentis commodum consequi
posse. Adde *cap. sedes. eod. in fi. l. & si legibus. C. si contra
Ius. &c.*

Sed obstat Bonif. *in d. cap. si co tempore. h. v. Si eo tempore, quo
tibi de beneficio cum cura, vel sine cura mandauimus proui-
deri, ad obtinendum curatum beneficium idoneam non habe-
bas ætatem, tibi, licet nunc legitimæ effectus sis ætatis, autho-
ritate literarum huiusmodi (cum tempore datæ ipsarum ad-
huc non esses idoneus) de beneficio curam animarum habente
nequaquam poterit prouideri. Beneficium autem sine cura
(cum ad ipsum sufficientem tunc ætatem haberes) per eas li-
cite poteris obtinere.* En taciturnitas, & suppressio ætatis in
causa fuerat, vt darentur literæ sub forma alternatiuæ il-
lius, *cum cura, vel sine cura*, & tamen valere in altero duo-
rum beneficiorum potuere, hoc est, in simplici.

Celebris est definitio Pontificis ob varias, quas habet, in-
terpretationes, ^a sed, vt mihi quidem videtur, solus, pri-
musque Abbas ^b nodum attingit, cum docet, quæstionē
Bonifacij non ad subreptionem illam, quæ ex dolo ex-
tet, pertinere, sed quæ ex ignorantia, vel simplicitate.
Nec diuinat tamen de Bonifacio aliquid, disputat enim
Pontifex aduersus Clericum supplicantem, qui speraue-
rat, posse se eo modo consequi beneficium curatum, cre-
dens

Centuria III. Cap. CCLXI. 635

dens, non literarum diem, sed vacationis inspicere oportere; sperauerat (inquam) posse se parçiale beneficium obtinere, si ad legitimam etatem veniret prius, quam beneficium vacaret, & errore hoc ductus tacuerat, se minorem esse. Sic Pontifex aberranti pepercit, monuitque simul, quale tempus spectari deberet, ibi, *cum tempore date*, &c. neque enim nocere potuerat error Iuris, si dolus continuo abesset, aut mala fides. Sic itaque statuo, atque interim dubito, ne locus Bonifacij alterius quaestio-
 2
 3
 4
 5
 6
 7
 8
 9
 10
 11
 12
 13
 14
 15
 16
 17
 18
 19
 20
 21
 22
 23
 24
 25
 26
 27
 28
 29
 30
 31
 32
 33
 34
 35
 36
 37
 38
 39
 40
 41
 42
 43
 44
 45
 46
 47
 48
 49
 50
 51
 52
 53
 54
 55
 56
 57
 58
 59
 60
 61
 62
 63
 64
 65
 66
 67
 68
 69
 70
 71
 72
 73
 74
 75
 76
 77
 78
 79
 80
 81
 82
 83
 84
 85
 86
 87
 88
 89
 90
 91
 92
 93
 94
 95
 96
 97
 98
 99
 100
 101
 102
 103
 104
 105
 106
 107
 108
 109
 110
 111
 112
 113
 114
 115
 116
 117
 118
 119
 120
 121
 122
 123
 124
 125
 126
 127
 128
 129
 130
 131
 132
 133
 134
 135
 136
 137
 138
 139
 140
 141
 142
 143
 144
 145
 146
 147
 148
 149
 150
 151
 152
 153
 154
 155
 156
 157
 158
 159
 160
 161
 162
 163
 164
 165
 166
 167
 168
 169
 170
 171
 172
 173
 174
 175
 176
 177
 178
 179
 180
 181
 182
 183
 184
 185
 186
 187
 188
 189
 190
 191
 192
 193
 194
 195
 196
 197
 198
 199
 200
 201
 202
 203
 204
 205
 206
 207
 208
 209
 210
 211
 212
 213
 214
 215
 216
 217
 218
 219
 220
 221
 222
 223
 224
 225
 226
 227
 228
 229
 230
 231
 232
 233
 234
 235
 236
 237
 238
 239
 240
 241
 242
 243
 244
 245
 246
 247
 248
 249
 250
 251
 252
 253
 254
 255
 256
 257
 258
 259
 260
 261
 262
 263
 264
 265
 266
 267
 268
 269
 270
 271
 272
 273
 274
 275
 276
 277
 278
 279
 280
 281
 282
 283
 284
 285
 286
 287
 288
 289
 290
 291
 292
 293
 294
 295
 296
 297
 298
 299
 300
 301
 302
 303
 304
 305
 306
 307
 308
 309
 310
 311
 312
 313
 314
 315
 316
 317
 318
 319
 320
 321
 322
 323
 324
 325
 326
 327
 328
 329
 330
 331
 332
 333
 334
 335
 336
 337
 338
 339
 340
 341
 342
 343
 344
 345
 346
 347
 348
 349
 350
 351
 352
 353
 354
 355
 356
 357
 358
 359
 360
 361
 362
 363
 364
 365
 366
 367
 368
 369
 370
 371
 372
 373
 374
 375
 376
 377
 378
 379
 380
 381
 382
 383
 384
 385
 386
 387
 388
 389
 390
 391
 392
 393
 394
 395
 396
 397
 398
 399
 400
 401
 402
 403
 404
 405
 406
 407
 408
 409
 410
 411
 412
 413
 414
 415
 416
 417
 418
 419
 420
 421
 422
 423
 424
 425
 426
 427
 428
 429
 430
 431
 432
 433
 434
 435
 436
 437
 438
 439
 440
 441
 442
 443
 444
 445
 446
 447
 448
 449
 450
 451
 452
 453
 454
 455
 456
 457
 458
 459
 460
 461
 462
 463
 464
 465
 466
 467
 468
 469
 470
 471
 472
 473
 474
 475
 476
 477
 478
 479
 480
 481
 482
 483
 484
 485
 486
 487
 488
 489
 490
 491
 492
 493
 494
 495
 496
 497
 498
 499
 500
 501
 502
 503
 504
 505
 506
 507
 508
 509
 510
 511
 512
 513
 514
 515
 516
 517
 518
 519
 520
 521
 522
 523
 524
 525
 526
 527
 528
 529
 530
 531
 532
 533
 534
 535
 536
 537
 538
 539
 540
 541
 542
 543
 544
 545
 546
 547
 548
 549
 550
 551
 552
 553
 554
 555
 556
 557
 558
 559
 560
 561
 562
 563
 564
 565
 566
 567
 568
 569
 570
 571
 572
 573
 574
 575
 576
 577
 578
 579
 580
 581
 582
 583
 584
 585
 586
 587
 588
 589
 590
 591
 592
 593
 594
 595
 596
 597
 598
 599
 600
 601
 602
 603
 604
 605
 606
 607
 608
 609
 610
 611
 612
 613
 614
 615
 616
 617
 618
 619
 620
 621
 622
 623
 624
 625
 626
 627
 628
 629
 630
 631
 632
 633
 634
 635
 636
 637
 638
 639
 640
 641
 642
 643
 644
 645
 646
 647
 648
 649
 650
 651
 652
 653
 654
 655
 656
 657
 658
 659
 660
 661
 662
 663
 664
 665
 666
 667
 668
 669
 670
 671
 672
 673
 674
 675
 676
 677
 678
 679
 680
 681
 682
 683
 684
 685
 686
 687
 688
 689
 690
 691
 692
 693
 694
 695
 696
 697
 698
 699
 700
 701
 702
 703
 704
 705
 706
 707
 708
 709
 710
 711
 712
 713
 714
 715
 716
 717
 718
 719
 720
 721
 722
 723
 724
 725
 726
 727
 728
 729
 730
 731
 732
 733
 734
 735
 736
 737
 738
 739
 740
 741
 742
 743
 744
 745
 746
 747
 748
 749
 750
 751
 752
 753
 754
 755
 756
 757
 758
 759
 760
 761
 762
 763
 764
 765
 766
 767
 768
 769
 770
 771
 772
 773
 774
 775
 776
 777
 778
 779
 780
 781
 782
 783
 784
 785
 786
 787
 788
 789
 790
 791
 792
 793
 794
 795
 796
 797
 798
 799
 800
 801
 802
 803
 804
 805
 806
 807
 808
 809
 810
 811
 812
 813
 814
 815
 816
 817
 818
 819
 820
 821
 822
 823
 824
 825
 826
 827
 828
 829
 830
 831
 832
 833
 834
 835
 836
 837
 838
 839
 840
 841
 842
 843
 844
 845
 846
 847
 848
 849
 850
 851
 852
 853
 854
 855
 856
 857
 858
 859
 860
 861
 862
 863
 864
 865
 866
 867
 868
 869
 870
 871
 872
 873
 874
 875
 876
 877
 878
 879
 880
 881
 882
 883
 884
 885
 886
 887
 888
 889
 890
 891
 892
 893
 894
 895
 896
 897
 898
 899
 900
 901
 902
 903
 904
 905
 906
 907
 908
 909
 910
 911
 912
 913
 914
 915
 916
 917
 918
 919
 920
 921
 922
 923
 924
 925
 926
 927
 928
 929
 930
 931
 932
 933
 934
 935
 936
 937
 938
 939
 940
 941
 942
 943
 944
 945
 946
 947
 948
 949
 950
 951
 952
 953
 954
 955
 956
 957
 958
 959
 960
 961
 962
 963
 964
 965
 966
 967
 968
 969
 970
 971
 972
 973
 974
 975
 976
 977
 978
 979
 980
 981
 982
 983
 984
 985
 986
 987
 988
 989
 990
 991
 992
 993
 994
 995
 996
 997
 998
 999
 1000

α Vide Abb. Dec. & alios ad d.c. super literis. ubi & Bero. in 1. lect. n. 7.
β Ibid.

An subreptio dolosa noceat ipso Iure. *Ad cap. super literis. de Rescr. Cap. CCLXII.*

- 1 Dolose obreptionis cognitio penes quem. 6.
- 2 Probationes fiunt Iudici.
- 3 Prescriptio mendaciorum quid.
- 4 Dolus in contractibus an inficiat ipso Iure, vel ope exceptionis.
- 5 Et quid de Iure Pontificio. (ratione.)
- 7 Pœna, quæ ipso iure incurri iubetur, intelligitur præuia declarata.
- 8 Ut in Emphyteusi, & feudo.

Mirum est, quam secum ipsis luctari videantur, & rationes, & iura. Statuit Innoc. 3. in d.c. super literis. ex
 1 rescripto dolose obtento, eum, cui mandata Iurisdictio sit, cognoscere de precibus posse, veræ ne illæ fuerint. Qui si
 2 recipere probationes debet obreptionis dolose, utique, Iudex est. cap. ex literis. de probat. l. quingenta. ff. cod. E cōtrario scribit ibidem Pont. dolosum precatorem in suæ
 per.

peruersitatis pœnam nullum ex obtentis commodum cōsequi posse. Adde *c. ad aures. de rescript. c. cæterum. c. sedes. eod. cap. ne captande. de concess. præb. in 6. cap. ult. de fil. præb. in 6.*

- 3 In legibus etiam interdum præscriptione mendaciorum opus esse dicitur, hoc est, exceptione subreptionis. *l. 2. C. si contra ius, &c.* interdum cariturū penitus impetratis eū, qui mendax precator accesserit. *l. & si legibus. C. eod.* Adde *l. si quis obrepserit. ibi, nihil agit. ff. ad l. Corn. de Fal. & iunge, quod Trib. in princ. Inst. quibus ex caus. man. non lic. ibi. Nihil agit.*
- 4 Pugnant & rationes inuicem. Dicunt, eo differre conuentiones, quæ bonæ fidei sunt, ab his, quæ stricti Iuris, ut illas dolus ipso Iure inficiat, has ope exceptionis. *l. si quis cum aliter. ff. de verb. oblig. 2.* rescripta autem stricti Iuris esse; *d. c. sedes. c. Rodolphus. de Rescript. cap. P. & G. de off. deleg.* Sed contrarium huic est, quod non semel creditum, utinam satis vere, Iure pontificio omnes contractus bonæ fidei esse. Addimus, in contractu stricti Iuris conueniri eum, qui obstrictum se voluit sua ipsius promissione, licet dolo inductus sit; in causa autem rescripti eū, qui nihil ipse promisit, qui (inquam) se nuspiam obligauit, sed grauamen recipit a Principe, & facto aduersarij; non itaque hæc sibi similia satis esse, si alia prætereamus, per quæ distare videntur toto Cælo; si etiam expressas leges, & Canones, & expressas, vel subauditas rescriptorū clausulas. Quæstionem habes inuolutam. In eo autem consistere te oportet, quod inficiari nec potes, subreptionem esse opponendam, probandamque coram illo, qui
li-

Centuria III. Cap. CCLXII. 637

literis datus est Iudex. d. cap. super literis. d. l. 2. l. magis puto.
 §. penul. ff. de reb. eor. &c. hucusque igitur Iudicem esse eū,
 cui mandata Iurisdicatio fuerit. Postquam vero allegata
 fuit, & probata literarum fraus, & Iudex pro subreptio-
 ne sententiam dixit, hæc tunc quæstio manet. *An ope*
exceptionis illius elisum rescriptum fuerit, vel potius red-da-
tur retro nullum. Communis schola⁷ distinguit inter re-
 scripta, quæ sunt ad beneficia, & quæ ad lites, ut illis ob-
 reptio noceat ipso Iure, his ope exceptionis. Crediderim
 ego, nulla habita distinctione, rescriptum fieri retro nul-
 lum, nec sine authores^d nam nec semel responsum a no-
 7 bis est, iura aliquid decernentia ipso Iure in pœnā alicuius
 eo modo accipienda semper esse, ut præcedere debeat de-
 claratio criminis per competentem Magistratum. cap. cum
 secundum leges. de hæret. in. 6. Addunt exempla de Em-
 8 phyteusi, & feudo; cadit enim ipso Iure, qui de feudo,
 vel Emphyteusi distraxit aliquid inconsulto domino, &
 tamen, quod dicitur *ipso Iure*, intelligitur Domino vo-
 lente, & declarante §.

^a Vbi Cuiac. & alij

^b Vide sup. c. 23.

^c Vide Abb. ad c. ceterum. n. 3. de Rescript. Bero. de comm. ad d. c. super literis. in
 1. lect. n. 25 & in 2. lect. n. 6. Sanch. de Matrim. disp. 21. n. 75. lib. 8.

^d Bero. sup.

^e Sup. c. 239.

[§] Not. ad l. ult. C. de lu. Emph. c. potuit. de loca. c. 1. §. 1. de prob. feu. alien. per Frid.
 c. 1. §. 1. de prob. feu. alien. per Lothar. Vide sup. d. c. 239.

De eadem re, & conciliatus Innoc. 3. in cap. plerumque
 de Rescript. Cap. CCLXIII.

1 Rescriptum debet intra annum exhiberi, & quando.

2 Ver-

2 *Verbum statuimus noui Iuris promulgatiuum.*

3 *Literæ secūdo obtentæ per obreptionē quomodo vires assumāt.*

Plerumque contingit (ait Innoc. 3.) quod aliqui, nostris literis impetratis, illis uti multo tempore postponentes, tunc demum eas exhibent, cum aliorum autoritate ab eis, contra quos primitus literas impetrarunt, cæperunt conueniri, dicētes, posteriores literas non valere, utp. non facientes de prioribus mentionem. Cum igitur non sit malitijs hominum indulgendum, statuimus, ut si quis nostras literas impetratas infra annum, postquam copiam Iudicum habuerit, ex malitia, vel negligentia postposuerit uti eis, autoritate posteriorum literarum valeat conueniri, licet in ipsis nulla de prioribus mentio habeatur. At hercle, si rescriptum secundo obtentum, & quidem cum dolosa obreptione, ipso Iure deperiret, non posset, siue ex tempore, siue ex alia qualibet causa reconualescere. vulg. *reg. non firmatur. de reg. Iu. in 6.* & tamen a negligentia, vel dolo primi impetrantis vires reparat, ut ibi, & cap. si autem. eod. tit. de rescr. Hæc itaque his, quæ ante diximus, haud leuiter obstant, ut & id, quod statuit idem Pont. in cap. ut debitus. de appell. Sed explicare hunc Canonem possis ex ijs, quæ supra.

Difficultas tota est in d. cap. plerumque. Credebat Dec. & ita posse responderi, ut procedat in eo Pontifex vltius discernendo nouum quid in odium negligentis, aut dolosis sua debaturq; ut sic crederet, ex verbis illis. Cum igitur non sit malitijs hominum indulgendum, statuimus, &c. est enim

2 verbum illud statuimus noui Iuris promulgatiuum, & cōstat, posse Romanum Pontificem id, quod initio nullū

ex-

Centuria III. Cap. CCLXVIII. 639

extiterit, confirmare. Recessit tamen deinceps, considerans, nihil nouum statui per Innocentium, præterquam de præfinitione anni, quo exhiberi rescriptum debeat.

Videri tamen poterat satis expressum *in d. cap. plerumque.* id, quod opinatus fuerat Decius de constitutione noui Iuris, si verba attenderis quasi ex personis memorata illorū, qui cum primi literas impetrassent, dolose tamen reticebant. *Dicentes (ait) posteriores literas non valere, vtp. non facientes de prioribus mentionem.* Per eos itaque nullitas opponebatur, nec tamen, quod ita opponerent, reprehenduntur a Papa, sed ipse quasi nouum Ius condens sic loquitur. *Cum igitur non sit malitijs indulgendum, statuimus. &c.* decernens, vt conijci potest, in pœnam doli, aut culpæ valere id posse, quod ex se irritum omnino est. Sed male vbique, nam quod statutum *in d. c. plerumque.* est, non potuit nouum esse, cum fuisset istud idem olim expresse sancitum *in d. cap. quod autem.* Olim (inquo) nam tex. *in d. c. quod autem.* est Lucij. 3. qui fuit ante Innoc. Credo itaque, literas secundo obtentas, in quibus priorum literarum mentio nulla fiat, ipso Iure, nullas esse, sed nullitate quasi conditionali, *si dolus ab sit ex alia parte.* Esse igitur in suspensio, quod not. vt & rursus in pendentem est nullitas, si excipiat de ea, vel non, & confirm.

a. Cap. 256.

b. d. c. ceterum. n. 5.

c. Sup. c. prox. & c. 256.

An subreptione dolosa totum rescriptum vitietur. *Ad l. i. C. si contra Ius, &c. Cap. CCLXIV.*

I Qui

640 Læ. Manc. Genial. &c.

- 1 Qui literas malitiose extorquet, cōmodū ex his nullū habet.
- 2 Mendacium duplex in supplicante.
- 3 Cinus reprehensus ignorantie, & imprudentie ab Abb.
- 4 Innoc. Pont. laudatus.
- 5 Canones, & leges se inuicem refouent.
- 6 Iudex datus de subreptione literarum suarum cognoscit.

INnoc. 3. in cap super literis. de rescript. distinctionem inter eos habet, qui dolose, & malitiose literas extorquent
 1 Pontificias, & eos, qui per ignorantiam, vel simplicitatem; vt primi nullum omnino commodum ex obtentis literis valeant reportare, secūdi vero emolumentum aliquod ex literis consequantur, nisi eiusmodi sit expressa per eos falsitas, aut suppressa veritas, vt, si sciuiisset eam Pontefex, non rescripsisset. Est itaque conclusio Papæ. *Ex fraudolosa subreptione, siue obreptione integrum rescriptum vitari.*

A qua tamen re longissime recedunt primo aspectu Cōstant. & Maxim. Imp. in d. l. 2. h. v. *Præscriptione mendaciorum opposita, siue in Iuris narratione mendacium reperiatur, siue in facti, siue in tacendi fraude, pro tenore veritatis, non deprecantis affirmatione datum Iudicem cognoscere debere, & secundum hoc de causa conuenit ferre sententiā.* Loquuntur de eo Imp. qui falsum exprimit, vt ibi. *Siue in Iuris narratione mendacium reperiatur, siue in facti, aut qui verum suppressit, vt ibi. siue in tacendi fraude, sed utrobique per dolum, & fraudem, cum, qui falsum exprimit, mendax appellatur, & qui verum tacet, fraudolofus.* Ex hac autem coniunctione, quam faciunt, mendacij, & fraudis

Centuria III. Cap. CCLXIV. 641

2 fraudis, in uerisimilis redditur distinctio Abbatis, (quam alij quoque probant, atque exornant) inter mendacium, quod ex proposito est, & quod in re ipsa, sicut dolum dicimus alium esse ex proposito, alium re ipsa, & sic dolum bonum, & dolum malum, &c. His sic præmissis, en- quod statim sequitur. *Iudex datus* (inquiunt Impp.) *debet pro tenore veritatis ferre sententiam de causa, & non pro affirmatione supplicantis*; hoc est, cognita veritate subreptionis, sententiam ferre, ut iuris est, debet, reiecta fraude supplicantis. Sic Iudex datus remanet Iudex meritorum, adeoque subreptio, quantumuis dolosa, nequaquam impedit, ne possit Iudex in causa procedere. Nec quæso dixerint, hunc Iudicem datum esse alium a delegato, vel simul cum delegato esse alium Iudicem Ordinarium; nam hæc omnia aerea quasi sunt, & commentitia.

Hanc legem considerans Cinus, simulque desperans, conciliari eam posse cum opposita lege Pontificia, transire illam iubet cum alijs Canonistarum erroribus. Hunc tamē Abbas ignorantia redarguit, atque imprudentia, quasi solitum hæc intemperanter tunc effutire, cum Iuris Canonici contrarietates soluere non potest.

4 Et profecto male reprehenderetur Romanus Pont. ubi plurimum ei debetur; cum enim perdifficilis esset memorata illa diuorum Principum lex, per pluresq; haberet interpretationes ab antiquis Commentatoribus, & inuicem pugnantibus scribentium sententias, ut Innocentius ipse refert, quarum authores erant Placent. Iacob. & Azo; cum denique Imperatori ipse leges sub vno, eodemque titulo sibi inuicem contraire viderentur, *ut d. l. 2. et l. et si legibus. C. si contra*

Si

tra

tra Ius. &c. propterea sapientissimus Pontifex ex legum simul, & scribentium sententijs nobilissimū Canonē quasi expressit, atq; extillauit, &, per Deū, nec studiosius potuit, neq; excellentius, aut equius. Cumq; leges nō dedignentur
 5 sequi sacros Canones, qui etiā per eādem mutuo, vbi oportet, adiuuantur. *c. 1. de op. no. nunc. c. Raynutius. de testā.* fateatur oportet Cinus, nostrum hunc canonem, & cum gratiarum actione recipiendum, & cum laude esse.

Nec defunt vtriusque loci conciliationes ab ipsis Canonū interpretibus, quas prætereo, puto enim (nec propemodum sine auctore) nihil esse in lege, quod vel minimū recedat a canone. Dicitur in lege, si exceptio dolosæ subreptionis, vel obreptionis fuerit opposita, Iudicem datum cognoscere debere *pro tenore veritatis, non deprecantis affirmatione*, debere (videlicet) non in causā procedere secundum id, quod affirmatum a supplicante est, sed ita procedere, vt requirat, an subreptio vera sit, vel non, *quo facto* (inquiunt Impp.) *secundum hoc de causa conuenit ferre sententiam*. Quam vero sententiam? forte de causā principali? Non tibi hoc dicunt Imperatores; immo dum dicunt, sententiam ferri non debere secundum id, quod precatō attulerit, satis excluditur causā principalis, quis enim dubitare vsquam potuit, in meritis causæ non esse
 6 iudicandum pro eo, quod fuerit in precibus affirmatum? Debet itaque Iudex de subreptione cognoscere, eaque demum cognita, ac reperta per suam sententiam rejicere supplicantem. Et necessaria quidem interpretatio hæc est, nam *d. l. & si legibus*. sic habetur. *Et si legibus consentaneum sacrum Oraculum mendax precatō attulerit, carebit*

Centuria III. Cap. CCLXV. 643

rebit penitus impetratis. Sic concordant cum legibus Canonibus.

^a *Add. c. super literis. n. 3.*

^b *Bero. ibid. n. 29.*

^c *Vide sup. c. 263.*

An & subreptio ex simplicitate, vel ignorantia totum irritet.
Adl. magis puto. §. penul. ff. de reb. eor. &c. Cap. CCLXV.

- 1 *Dolus ex proposito, & dolus in re ipsa.*
- 2 *Pupilli bona quando distrahi possint, & qua solemnitate.*
- 3 *At, si obreptum Iudici fuerit nihil agitur.*

Non potuit Innocentius in tanta legum ambiguitate, Diuorum Principum voluntates equius, benigniusque interpretari, quam, si ignorantia, & simplicitati dimitteret aliquid. Iuste igitur, laudabiliterque exposuit in *d. cap. super literis. de Rescr.* ex parte excusaturam simplicitatem, vel ignorantiam, nisi subreptio talis sit, ut retrahere omnino potuerit mentem Principis, aut valde remorari, quod tunc æstimant posse contingere, cum finalem causam respicit totius rescripti.

Sed obijciunt, nam generalis est regula tui legis, tum Canonis, ut mendax precator carere debeat impetratis. *c. sedes. de rescript. l. & si legibus. C. si contra Ius. etc.* At (inquiunt) precator mendax haud tantum in Iure dicitur, qui proposito talis est, sed & qui re ipsa, utp. ex simplicitate, vel ignorantia, sicut datur dolus ex proposito, & dolus in re. *l. si quis cum aliter. ff. de Verb. obl.*

Insudant Scribentes circa hæc. Ego statim Innocentio duce responderim, ad eos pertinere Iuris regulam, qui proposito

Si 2 sito

644 Lel. Manc. Genial. &c.

sito, & destinatione mendaces sunt, non quire ipsa dolum faciunt; neque aliud voluere, vel idem Pont. in d. cap. Sedes ibi. quia fraus, & dolus. vel Impp. in d. l. & si legibus. ibi. Et si nimia mentientis inueniatur improbitas, &c.

- 2 Plus obstat. Ip. in d. l. magis puto. §. penul. Lex est, ne distrahantur pupilli bona, nisi æs alienum urgeat prægrauæ, & Prætor causa cognita decretum suum interponat;
- 3 qua præmissa lege sic habet I. C. *Manet actio pupillo, si postea poterit probari, obreptum esse Prætori.* Cum non distinguat iste, obreptum ne dolo fuerit, vel simplicitate, nemo sic distinguere ausus est, sed alij singularitatem aliquam in pupillari causa quaritant, qua difficultati occurrant, alij decretum Prætoris plus literis ijs comparandum putant, quæ gratiæ dicuntur, quam quæ Iustitiæ, alij demum maioris præiudicii decretum istiusmodi volunt esse, quam rescriptum, quæ omnia vanissima, & pure cōmentitia. Vera eius loci conciliatio est, quæ neque Abbatem a quidē latuit, fuisse illic obreptum in causa finali totius decreti, quod ubi fit, iam prorsus deficit mens concedentis, uti voluit & Pōt. in d. c. super literis. sic ius Ciuile interpretatus, & rei veritatem. Nec dubium, cum narratū ibi Prætori fuerit, urgere æs alienum, quod ex integro causa extitit prætoris concessio. Sic conueniant rursus cum legibus Canones,

a d. cap. super literis.

De eadem re, & clausula, si preces, &c. *Ad cap. 2. de Rescript. Cap. CCLXVI.*

- 1 *De clausula, si preces veritate nitantur, plura.*

Alex.

Centuria III. Cap. CCLXVI. 645

A Lex 3. in d. cap. 2. *Verum* (inquit) *quoniam non credimus ita precise scripsisse, et in huiusmodi literis intelligenda est hac conditio. Si preces veritate nitantur, mandamus &c.* Atqui, si intelligenda conditio ista est, *si preces, &c.* utique non refert, obreptum ne dolo fuerit, vel simplicitate, ut cumque enim se habeat res, deficere rescriptum oportet, si conditio ipsa deficit.

I Respondet Abb. ^a & subaudiri clausulam, *si preces, &c.* non negat quidem, quod negare nec potest, nec debet, sed referri illam docet, vel ad exercitum Iurisdictionis, vel ad formam, quæ in rescripto est, non ad merita litis. Alij subaudiri clausulam volunt, cum velit & Pontifex, negat tamen, quasi defectu conditionis vitiari rescriptum posse, sed falsum præsumi duntaxat credunt, si scripta illa non fuerit expressim, prout olim de Iure Ciuili. *l. vniuersa. C. de diuer. rescr.* neque aliud sensisse Pontificem, cum ait *d. c. 2. Verum, quoniam non credimus ita precise scripsisse, &c.* Et scio, quæ alij multi responderint, sed non adducor, ut hic velim singulorum somnia remiscere.

Mihi ea solutio placet; clausulam istam, *si preces, &c.* temperamentum capere a lege, & canone, maximeque in literis Iustitiæ, quæ secundum ius tradi censentur; ^a itaque rursus distinguendum esse cum eadem lege, seu canone, an dolo, vel simplicitate peccatum a supplicante fuerit, ut *d. cap. super literis.* ^e Nec perperam traditum a quibusdā est, non esse eam potestatem clausulæ istius, ut actum faciat conditionalem, sed ut concedentem quasi expurget, ne videatur fraudibus, ac dolis patrocinari velle, simulq; Iudicem moneat, agendum id prorsus ab ipso, quod itidem

sf 3 dem

dem facturus Princeps videretur, si Iudicium ipse susceperet, & quidem per legitimos illos tramites, quos signat Innoc. in d. cap. super literis. Videtamen, quæ ad praxim recentiores.

^a Vide sup. c. 247.

^b Sup. c. prox.

^c Mar. a de Claus. par. 2. cl. 71. Barbo cl. 166.

De eadem quæst. Et quid, si aliud narres, aliud velis, neq; altero alterum valeat contineri. *Ad cap. super literis. c. significante. de Rescr. Cap. CCLXVII.*

- 1 Rescriptum stricti Iuris est. 4.
- 2 Error nominis quando excuset, vel minus. 7.
- 3 Item error facti.
- 5 Bona fides supplicantis excusat in sola forma procedendi.
- 6 Rescriptum in causa vacationis per resignationem non extenditur ad Mortem.
- 8 Rerum vocabula immutabilia sunt, hominum mutabilia.

S Vpplicasti Romano Pontifici, causam vt tuam delegaret, narraistique simplicitate animi quadam, vel errore, non dolo, non malitia, tibi Seium ex contractu *mutui* teneri. Deinceps obtento rescripto comparuisti coram Iudice, & professus in conuentionali libello es, habere te causam contra Seium quasi obligatum: ex contractu *donationis*. Queritur, an possis, an (inquam) excuseris, cū simplicitate egeris, non fraude, vt d. cap. super literis. Et communiter creditum, ^a tibi literas perijsse, cum non possit *mutui* appellatio sub *donationis* esse vocabulo, adeoque contendere te oporteat de eo, quod rescripti verbis nul-

Centuria III. Cap. CCLXVII. 647

nullatenus valeat contineris quapropter quasi e directo
obstare tibi tex. in d. cap. *significante*. & a simili quod dicitur
de libello Actoris. l. 1. ff. si Mens. fal. mod. dix. cap. *e-*
xaminata. de Iudic. & rationem valde apertam, cum sic
extenderentur nimium rescripti vires, quod tamen stri-
cti iuris est. cap. *sedes*. cap. *Rodolphus*. de Rescr. cap. *P. & G.*
de off. Deleg.

Nec suffragari tibi potest decretum Innocentij in eod. cap.
super literis. nam de falsa expressione illa dumtaxat loqui-
tur, quæ rescripti formam intuetur, ut infra; non etiam
error in nomine iux. l. *his verbis*. §. *ult*. ff. de hered. instit. l.
si quis in fundi vocabulo. ff. de leg. 1. §. si quis in nomine. In-
stit. de legat. nam ille tunc potest allegari, cum de substā-
tia constare potest, quæ hic procul dubio latuit rescribē-
tem. Non denique error facti excusabilis iux. l. *Error*. C.
de Iur. & fa ignor. nam hic ad summum euicerit, nouum
rescriptum peti posse.

- 4 Sequor itaque vulgatam de hac re sententiam eo potissi-
mum argumento, quod rescriptum stricti admodum lu-
ris est, ut ante, videlicet, ut gratiam facere non censeatur,
præterquam de eo, quod expressum in supplicatione fue-
rit nominatim, sit persona, res, aut causa. Excipitur ab
- 5 his sola forma procedendi, ut d. c. *super literis*. nam hæc re-
scriptum sui natura non extendit, sed qualificat (ita lo-
quor) voluntatemque habet summi Pontificis, cum ad
formam reuertatur communis legis, quæ fauorabilior est.
Sic expressum in Mutuo nullatenus protēdi poterit ad id,
quod expressum non est, ad causam (inquam) donatio-
nis, quia Summus Pōtifex voluit super Mutuo Iurisdictio-

Sf. 4 nem,

648 Lel. Manc. Genial. &c.

nem dare, non super donatione.

- 6 Addo tex. nobilem in cap. susceptum. de Rescript. in 6. Supplicatum fuit Papæ pro beneficio vacaturo per resignationem. Concessit Papa; beneficium deinceps vacavit per obitum. Vtique Pontifex in casum mortis libentius rescripsisset, nec tamen rescriptum valuit, quia nulla erat voluntas concedentis in eo, quod expressum non esset.
- 7 Sin de nominibus placeat disputare, adhuc idem dicendum est, nam hæc nomina, *Mutuum*, & *Donatio*, appellatiua sunt horum contractuum; error autem in appellatiuo nomine vitiat actum. d. l. si quis in fundi vocabulo. ubi postquam de errore proprii nominis definitum per hæc verba est. *Si quis in fundi vocabulo errauit, & Cornelianum pro Semproniano nominauit, debetur Sempronianus, sed si in corpore errabit, non debetur.* Statim subiungitur. *Quod si quis, cum vellet vestem legare, suppellectilem adscripsit, dum putat, suppellectilis appellatione vestem contineri, Pomponius scripsit, vestem non deberi, quemadmodum, si quis putet, auri appellatione electrum, vel aurichalcum contineri, vel (quod est stultius) vestis appellatione etiam argentum contineri.* Additur ratio. *Rerum enim vocabula immutabilia sunt, hominum mutabilia.*

^a Vide Innoc. Abb. n. 3. Dec. n. 4. ad d. c. super literis.

De eadem re; Et quid, si beneficiaria causa sit. *Ad cap. gratia. de Rescript. in 6. Cap. CCLXVIII.*

- 1 Rescriptum non prorogatur.
- 2 Beneficii licet exigui facienda mentio est a supplicante.
- 3 Non curatur de minimis.
- 4 Error Iuris non excusat.

Quod

Centuria III. Cap. CCLXVIII. 649

Quod scribitur in *c. super literis. de Rescr. de forma, seu ratione procedēdi*, in qua simplicitas excusat, vel ignorantia, vix pertinere ad quæstionem hanc potest, quæ de beneficiarijs rebus est. Sic tamen disputationem hanc nostram instituimus, vt videamus, *an subreptio in causis beneficialibus, quæ partem aliquam gratiæ tenuit, vitare totā possit, si pure ab ignorantia processerit, aut simplicitate supplicantis.*

Et communi Scribentium calculo ^a non totam, sed ex parte creditur vitare, *vt d. cap. gratia. & cap. si eo tempore. de Rescript. in 6.* Nam in primo absens Clericus ignorauerat, collatum sibi beneficium esse. In secundo errauerat errore quodam Iuris, qui malitiam procul auerteret, vt alibi docui ^s, nec potuit in secundo non erasse, cum alioqui citra controuersiam totum rescriptum infici potuisset. At (inquiunt nonnulli) quæ sit ratio cur, Innoc. 3. in *d. cap. super literis.* inter dolum distinxerit, & simplicitatem, siue ignorantiam, nec deinceps tamen eādem suam distinctionem in beneficialibus literis repetitam voluerit? Resp. distinxisse ita quoque Pontifices in beneficiarijs rebus, vt *d. cap. gratia. cap. si eo tempore. cap. si beneficia, de præb. in 6.* sed in literis Iustitiæ rem magis explicasse, vt Ciuilis Iuris antinomias, implacabilesque Doctorum controuersias conciliarent; *d. cap. super literis. in princ.*

¶ Qui tamen contrarium sentiunt, ⁷ vitarique totum rescriptum indifferenter volunt, hi moueri interdum solent *ex cap. susceptum. de Rescr. in 6.* Sed causam huius decisionis aliam, atque aliam esse, neque ad subreptionem pertinere vllatenus, sed ad prorogationem rescripti, quæ non
ha-

habeat voluntatem concedentis, dixi paulo ante. Adde
cap. cui de non sacerdotali. de præb. in 6.

- Itaque pro lapide angulari rursus habent, quod rescripsit
- 2 Bonif. in cap. si motu proprio. de præb. in 6. h. v. Si motu proprio alicui aliquod beneficium obtinenti conferamus aliud, de illo non habita mentione, non ob hoc gratiam huiusmodi, quæ de nostra mera liberalitate processit, inuvalidam volumus reputari. Secus, si ad petitionem illius, vel alterius pro eodem oblatam gratiam huiusmodi faciamus, tunc enim quantumcumque modicum beneficium taceatur in ea, ipsam veluti subreptitiam vires nolumus obtinere. Ecce, si quis minimum beneficium, quod habet, tacuerit, & quidem generaliter, seu dolo, seu simplicitate, vel ignorantia, nihil agit, nam omnimodo carere beneficio debet, ait gl. Immo videtur Pontifex plus de simplicitate intelligendus (quod vim auget oppositi) nam verisimiliter exiguum beneficiū siluisse precator creditur, quia putarit, de minima re curandum non esse. l. scio. ff. in integ. restit. cap. terrulas. 12. q. 2.
- 3 Respondent omnes, singulare esse, quod illic Bonif. definit, singularemque habere rationem, cum satis cautum sit lege, mentionem faciendam esse beneficij, licet valde exigui, vt cap. si proponente. de Rescript.
- Addo, videri eum in dolo, qui beneficium tacuerit, licet minimum. d. cap. si proponente. Videri (inquam) in dolo, quia ius non creditur ignorasse, nisi reuera ignorasse se probet, vt benigne excusetur. d. cap. si eo tempore. Item, quia beneficiorum pluralitas ambitionem nutrit, & militat contra ipsius naturæ ius. Vide, quæ ego alibi. De-nique, quia sic statutum ab Ecclesia fuit, vt præsumptis-
- sup-

Centuria III. Cap. CCLXVIII. 651

supplicantium fraudibus obuiam fieret. Quare nec valet obiectio *cap. ad audientiam. 31. de Rescr.* nam illic Clericus scire debuit, teneri se de precedentibus literis mentionem facere, cum illas quodammodo vendidisset, earumque quasi precium haberet penes se, hoc est, pensionem, quæ successerat loco beneficii illius; sic enim loquitur Pont. *Post literas taliter venditas.* Ergo dolo egit, qui tacuit; immo facta lex fuit a Pontifice, ut eorum fraudes auerteret, qui procurarent literas, iisque cum pensionibus renunciarent, ut sic semper noua cum pensionibus beneficia lucrifacerent. Denique, si expressisset Clericus, se priores literas ad obtinendam pensionem quasi vendidisse, potuisset illa expressio remouere Pontificem, ne posteriores literas daret. Et generaliter, quando beneficium habet quis, & nouum aliud appetit, res est, quæ nisi prorsus retrahere Pontificem, saltem remorari valde possit, idque satis omnino est, ut in totum gratia destruat, nec aut malitiæ, aut simplicitatis haberi tunc ratio debeat. *d. cap. super literis. cum not.*

a. Vide Abb. & Vetiustiores ad d. c. super literis. ubi Bero. de comm. in 1. lect. n. 38.

b. Sup. c. 262.

c. Vide gl in d. c. si mox in proprio. ver. taceatur.

d. cap. preced.

e. d. ver. taceatur.

f. Soc. in contr. differt. 5 c. 11.

g. Vide Per. Gregorius. um. 6.

De eadem re. Et quid, si male expressum quid fuerit inter dignitatis, & officij nomina. *Ad cap. super literis. de Rescript. Cap. CCLXIX.*

1 Beneficia quæ promptius concedantur.

2 Er-

- 2 Error nominis, vel demonstrationis an noceat, vel quando.
- 3 Quæ sunt facti, ignorari credantur.
- 4 Literæ beneficiaræ ambitiosæ.
- 5 Mandatorum fines diligenter custodiendi.

Quæstio fuit in Auditorio olim Romano celebris: An si impetrauerit quis *Thesaurariam Senensem*, & per ignorantiam, vel simplicitatem dixerit, esse dignitatem, deinceps compertum fuerit, non dignitatem quidem esse, sed officium, talis esse videatur expressio falsi, ut rescriptum corruat quasi vitiosum.

- Et negarunt Auditores^a, vitiari rescriptum, nam, si sciuiisset Pontifex, sibi tanquam de officio supplicari, is & promptius, & facilius rescripsisset, indulgissetq; sicut promptius minora beneficia conferri solent, quam maiora, & facilius ea, quæ numero simplicium sunt, quam, quæ parœcialium, aut dignitatum. *cap. de multa. de præben. cap. si eo tempore. de rescr. in 6. c. gratia. de præb. in 6. clem. 1. eod.*
- 2 Et præterea (inquiunt) aut fuit hic error nominis, aut falsæ demonstrationis. Si nominis, utique non nocet, quia appellatiuum non est, sed adiecti vice. *l. si quis in fundi. cum gl. ff. de leg. 1.* Si demonstrationis, neque hæc quidem vitiabit. *l. falsa. demonstratio. ff. de Condit. & dem.*

Sed videntur hæ rationes quæ leuissimæ, nam hic neque in appellatiuo erratum forte est, neque in adiectiuo, aut etiã substantiuo nomine, vel in falsa aliqua demonstratione, sed in genere rei ipsius, de qua quæritur; aliud enim est, sub genere dignitatis esse quid, aliud sub genere officij, nec mihi vllus negauerit, prouideri illi de officio non posse,

Centuria III. Cap. CCLXIX. 653

se, qui mandatum a Pontifice habeat dignitatis.

Nec rursus dici potest, constituisse Pontifici de corpore, & substantia rei petita (sic enim loquuntur) Nam licet supplicatum de Thesauraria nominatim fuerit, attamen dignitatem non esse, sed officium in Vrbe aliqua, est quid facti, quod scire non potuit Papa; cumque is Thesaurariam conceperit quasi dignitatem, deque ea providere, voluerit, nō de officio aliquo, dubitandum non est, corruisse literas quasi subreptione obtentas. *Vide cap. quamuis. cap. cui de non Sacerdotali. de prae. in 6. cap. susceptum. de Rescript. in 6. l. si pupillorum. §. si Praetor. ff. de reb. eor. &c.*

- 4 Quibus & illud probatum satis, literas ad beneficia esse ambitiosas, nec proinde stare illud posse, ut, si concessum id fuerit, quod est plus, videatur & id, quod est minus, nam & mandatorum fines diligenter seruari oportere. Et quid mirum, nocere errorem posse in diuersitate generis, si nocere & alius potest, qui longe excusabilior, in nuncupatione Diocesis? *Vide cap. significante. de Rescr.* Impetratum illic rescriptum fuerat aduersus hominem Remensis diocesis. Conuentus iste coram Iudice excepit, non esse se Remensis Diocesis, sed Leodiensis, adeoque irritum rescriptum esse. Fuit quaesitum, quid Iuris, & responsum pro irritatione.

a *Vide Abb. ad d. c. super literis. n. 6. Sanchez. de Matrim. disp. 21. n. 35. lib. 8.*
B *Ver. hominum.*

De eadem re, & quatenus simplicitati subuentum a lege fuerit. *Ad l. 2. C. de in ius voc. Cap. CCLXX.*

I Ea-

- 1 *Eadem est reuerentia patroni, quæ & parentis.*
- 2 *Renasci in Iure libertus dicitur, & cur.*
- 3 *Naturalis Iuris ignorantia nulli prodest.*
- 4 *In delictis non succurritur etati ob imprudentiam.*

Simplicitati subuenit Canonum, legumque benignitas sæpenumero. *cap. super literis. de Rescript. l. 1. §. ult. ff. de Vent. inspic. l. 1. §. ult. ff. de Eden. l. 2. ff. si quis in ius, &c.* Sed mihi postrema hæc quæstionem facit. Ait Paulus. *Si quis in ius vocatus non ierit, ex causa a comperenti Iudice mulcta pro Iurisdictione Iudicis damnabitur. Rusticitati enim hominis parcendum erit.* Parcitur itaque simplicitati illius, qui in ius vocatus non ierit, nec tamen idem sit in consimili causa vocationis in Ius, ut ecce. Non licet liberti Patronum, vel eius liberos, hæredes ve in ius vocare sine venia; Queritur, an si quis animi simplicitate, vel rusticitate vocauerit Patronum in Ius, parcendum ei sit. Et respondet Gordian. in *d. l. 2. C. de in ius voc.* nec rusticitati quidē, aut simplicitati veniam dari. Non est ergo perpetuum hoc, ut simplicitati parcatur, vel ignorantia. Sūt, qui negarint, rusticitati, simplicitati ue a legibus veniam dari, præterquam in casibus, quos illæ expresserint nominatim, nam idem Paul. in *l. Regula. in princ. ff. de Iur. & fact. ignor.* fœminis ob sexus infirmitatem ignorare ius permittit in quibusdam.

Sed perperam, cum statui regula in contrarium debeat ex innumeris legum exemplis, parcendū scilicet simplicitati esse, vel rusticitati, nisi cōtradicat alicubi lex ex causa. Cur itaq; rusticitas libertum minime excuset in *d. l. 2. per eun-*

Centuria III. Cap. CCLXX. 655

eundem Gordianum ratio traditur. *Cum* (inquit) *naturali ratione honor huiusmodi personis debeatur*. Ratio naturalis est ratio ipsa reuerentiae patronalis, & non ea, quam sibi effingunt nostri; *Vt benefacienti benefaciamus*, circa

- 1 quam se effundunt latius per ineptissima quaedam argumenta. Est igitur ea reuerentia Patroni, quae & Patris. *l. 4. ff. de in Ius uoc.* Et sicut excusare simplicitas non debet irreuerentiam patris, ita nec patroni quidem, qui pater
- 2 alter est, sicut & renasci in Iure dicuntur liberti, postquam ex seruis, & quasi ex mortuis liberi facti, nouum quasi spiritum per aliam libertatis vitam hausere. Et planum
- 3 illud est omnibus, naturalis Iuris ignorantiam nulli hominum suffragari, cum lucere omnibus lumen debeat
- 4 humanae rationis, hoc est, naturalis rectitudinis. Hinc consultus Vlp. in *l. si ex causa. §. 1. ff. de Minor.* an in delictis subueniri debeat minori aetati ob imprudentiam, negat, & bene.

a. gl. d. c. super literis. ver simplicitatem.

Si quis exemptum se dicat a potestate Iudicis, vel magistratus, an cognoscere Iudex debeat, sua ne Iurisdictio sit.

Ad tit. C. ut nemo in sua cau. Iud. & c. Cap. CCLXXI.

- 1 *Iudex, vel magistratus quasi dominium habere dicitur suae Iurisditionis.* (debet.
- 2 *Qui pretendit exemptum se ab Episcopo exhibere priuilegium*
- 3 *Prætor de sua Iurisditione cognoscit.*
- 4 *Nemo in sua causa Iudex.* (tedit.
- 5 *An sibi ius dicere videatur, qui de propria Iurisditione cō-*
- 6 *Magistratus iniuriam sibi factam ulcisci debet, & cur.*

7 Pro-

- 7 *Propriam causam ab aliena quomodo discernamus.*
- 8 *Priuatamque ab ea, quæ Reip. est.*
- 9 *Arbitri Iuris ex Canone qui.*

A Bb. Panor.^a & cum eo Canonum, legumque Commentatores in ea plurimum quæstione desudant; *an, & quando valeat Iudex de sua Iurisdictione cognoscere.*

Æstimo, communem Scribentium scholam in pluribus deceptam, dum ob quamlibet affectionem Magistratum reijcit de propria autoritate contendentem; inter quæ illud, si dicat quis exemptum se ex causa militiæ. arg. *l. si quis in conscribendo. C. de pact.* vel ex alia quacumque; statutum namque est crebriori sententiarum calculo, non posse tunc Iudicem de sua Iurisdictione iudicare, idque ex ratione illa generali, quia Iudex, vel Magistratus quasi dominium habet suæ Iurisdictionis, vnde absurdum videri potest, vt in sua causa Iudex sit quis. *t. t. C. ut nemo in sua cau. Iud.* & quia multa sunt commoda Iurisdictionis exercerdæ, quæ perdere Iudex possit, si iudicet aduersus se.

- 2 Sed quia contrarius erat Rom. Pont. *in cap. cum personæ. de priuil. in 6.* vbi qui prætendit exemptum se ab Episcopo, exhibere priuilegium debet, vt æstimet Episcopus, sua ne Iurdictio sit, propterea Abb.^a ita rem inuoluit, vt neq; ipse quidem percepisse satis videatur, quid dicere voluerit, in qua re satis improficue laborat Aug. Bero. & cum lex quoque Ciuilis receptioribus placitis plurimum obnitatur. Ecce enim Vlp. *in l. si quis ex aliena. ff. de Iudic.* Si quis (inquit) ex aliena Iurisdictione ad Prætorem vocetur, *debet*

Centuria III. Cap. CCLXXI. 657

debet venire, ut & Pomponius, & Vindius scripserunt; Prætoris est enim æstimare, an sua sit Iurisdictio, vocati autem non contemnere authoritatē Prætoris; nam & Legati, ceterique, qui reuocandi domum ius habent, in ea sunt causa, ut in ius vocati veniant privilegia sua allegaturi. Et Paul. in l. 2. ff. si quis in ius voc. non ier. Ex quacumque causa (inquit) ad Prætores, vel alios, qui Iurisditioni præsent, in ius vocatus venire debet, ut hoc ipsum sciatur, an Iurisdictio eius sit.

- 4 Nec valet, quod opponebant, neminem in sua causa Iudicem esse posse; hoc enim, ut male obijcitur, sic male soluitur ab Accursio, & communi schola, cum sentire omnino debuerint, Prætores æstimantem, an sua Iurisdictio sit, vel non sua, non in causa propria iudicare, sed in causa Magistratus, quæ publica causa est, non priuata. Neque enim (inquit Cuiac.) qui æstimat, arbitratur ve, aut statuit, sua ne Iurisdictio sit, sibi ius dicit; non enim sibi ius dicit, hoc est, rei suæ familiari, sed tueretur authoritatem, maiestatemque publicam, ne imminuti Magistratus, & sic quasi reus maiestatis videatur, si potestatem suam non defendat, ut in Asconio est; sic enim iniuriam sibi factam Magistratus vltiscitur, non quasi factam suæ personæ, sed honori, quem sustinet, nec tamen in propria causa ius dicit, quia personam vindicat Ciuitatis, quam ipse gerit. Confert, quod magistraliter Vlp. in l. 1. §. in propria. ff. quan. appell. sit. Propriam causam (inquit) ab aliena quemadmodum discernimus? Et palam est, eam esse propriam causam, cuius emolumentum, vel damnum ad aliquem suo nomine pertinet. Atqui Magistratus, si in Iurisditione damnum habet, vel emolu-
- 5
- 6
- 7

T t men-

- mentum, non suo nomine habet, sed Reip. vnde etiam
 8 saepe distinguitur priuati causa ab ea, quæ Reip. est. *l. Reip. l. non tunc. ff. ex quib. caus. maior. &c.*
 Non itaque leuis quælibet causa, non (inquam) leuis quælibet commoditas, vel incommoditas reijcere iudicantem debet, vnde & iusto Canone prospectum hodie est, vt arbitri eligantur, qui de suspitione cognoscant. *c. cum speciali. de appell.*

^a *Ad e super literis. n. 10. de Rescrip.*

^b *Sup.*

^c *Ibid. in 2. lect. n. 83.*

^d *Add. l. 2. in gl. 2. ff. si quis in ius, &c.*

^e *d. l. 2.*

De eadem re; si vera falsitas rescripto obijciatur. *Ad cap. 2. de Rescript. Cap. CCLXXII.*

- 1 *Rescriptum præsumitur verum, donec, &c.*
- 2 *Notorium indiget declaratione Iudicis.*

SI vera falsitas obijciatur offerenti rescriptum, videlicet non emanasse literas e Curia Principis, & consim. negant, datum per eas literas Iudicem de sua Iurisdictione recte estimaturum, cum, qui falsum rescriptum exhibuerit, remitti cum suis literis debeat ad Pontificem puniendus. *d. c. 2.* neque habere intelligatur in hac specie Iudex a suo Principe iudicandi potestatem, sed ab eo, qui rescriptum mentitus est, quod absurdum. Consentit Bar. ^b si falsitas notoria sit, nam si latens, vel dubia (inquit) poterit tunc scriptus Iudex de falsitate iudicare. *arg. l. Barbarius. ff. de off. Prat. l. si arbiter. C. de Sentent. &c.*

Ego

Centuria III. Cap. CCLXXII. 659

Ego Iudicem indistincte opinor de sua Iurisdictione posse iudicare; nam Pontificis authoritas magis retorquetur *in d. cap. 2.* Præsentauerat illic Clericus rescriptum a Pontifice obtentum, quo continebatur, ut absque vlla cognitione causæ beneficium sibi quoddam redderetur. Rescriptum hoc Pontifex falsum credidit, nec tamen abstulit Iurisdictionem scripto Iudici, quin ei iussit, literas ut inspiceret, beneficium non restitueret, sed pro aduersario causam diceret, atque impostorem Clericum ad se mitteret puniendum. Ita nihil aliud ad se Pontifex auocauit, quam delinquentis punitionem.

Neque illud valet (quod potissimum cuique) nō a Principe haberi hic aliquid sed a versuto Clerico; Nam & si obtineretur rescriptum vere a Principe, si tamen deinceps opponeretur dolus, omnimodo Iurisdictionem præberet scripto Iudici, cum procul dubio non haberet voluntatem rescribentis.

Illud autem ridiculum est, quod magni faciunt isti, fabricatorem falsi rescripti non potuisse dare Iurisdictionem, seu in principali ipsa re, seu etiam in incidenti. *arg. l. priuatorum. C. de Iurisd. om. Iud.* non enim ab impostura ista

- 1 Iurisdicatio obuenit Iudici, sed a lege, quæ rescriptum præsumit verum, donec falsitas ostendatur; idque puto esse, quod voluit Bartolus, > Iudicem in possessione esse suæ Iurisdictionis, quousque dubia, aut latens impostura est. Addiderim ego, licet manifesta illa sit, posse tamen scriptum Iudicem in ea procedere, cum notoria causa saltem declaratione indigeat iudicantis, postquam vero emanauerit declaratio a Iudice, tunc, si quid actum fuerit
- 2

Tt 2 ante

660 Lex Manc. Genial. &c.

ante obiectum crimen falsitatis, irritum fieri. *cap. sua. de off. Vic. iun. l. licet. C. de procur.*

- a Io. And. Compostel. Butr. quos refert, & sequitur Abb. ad cap. super literis. r. u. 11 de Rescript.*
B Ad l. 2. m. 3. C. si contra Ius, &c.
7 Ibid.

Consuetudo quæ rationabilis, vel minus. *Ad cap. ult. de Consuet. Cap. CCLXXIII.*

- 1 *Ius Civile causam peccati non exigit.*
- 2 *Legis conditiones quæ.*
- 3 *An cōsuetudo legi cōtraria habere rationē possit, & quomodo.*
- 4 *Episcopus, & Capitulum vnum corpus sunt.*
- 5 *Firminus est iudicium, quod plurimorum sententijs confirmatur.*
- 6 *Duo contraria possunt simul esse vera in Moribus.*
- 7 *Due rationes naturales sibi inuicem aduersari possunt.*

Irrationabilem eam esse, cui lex obstat, quæ canonicis obuiet institutis, quæ neruum disrumpat Ecclesiasticæ disciplinæ, aut Ecclesiæ libertatem, primus docuit Glosator. Addidit Io And. irrationabilem videri illam, quæ, vel Canonum sanctionibus improbata, vel improbatæ similis. Butr. eo rationabiliorem iudicauit, quo proprius accederet ad finem Iuris, seu Pontificij, & sic æternæ beatitatis, seu Ciuilis, & sic publici Ciuium boni. Hostien. Abb. & alij multi rem esse volunt, quæ Iudicis arbitrio dirimenda in totum sit. Sunt, qui rationabilem dixerint eā, quæ peccatū non nutrit, & bene, sed aliquanto laxiori disciplina, quam oporteat, si Canonicum ius inspexeris, vel paulo arctiori, si Cæsareū, nam Ciuilis lex non tā peccati cau-

Centuria III. Cap. CCLXXIII. 661

causam quærit, quam civilis utilitatis. De hac re plura
Suar. sed author alioqui valde bonus in hac mihi re cer-
te non satisfacit.

Æstimat Salas^d ex Sylu. Sot. Sanch. &c. rationabilitatem
(ita loquor) consuetudinis ex rationabilitate legis iudicari
oportere, scilicet, ut tunc possit consuetudo quasi rationa-
bilis contra Ius aliquid inducere, aut præter Ius, cum talis
consuetudo est, ut de ea lex scribi possit; quam ego senten-
tiam recipio libens, nam & quæstiones remouet, & Scri-
bentium querelas gratiose conciliat, cum dolent, nullum
esse Iuris locum, ubi vel adumbrari satis videatur, quæ ra-
tionabilis consuetudo sit, quæ ve irrationabilis; iam enim
si scimus, quæ sint legis condiciones. *cap. erit autem lex. 4. dist.*
intelligimus sane, qualis debeat consuetudo esse, ut
legem iuste valeat æmulari. §. *ex non scripto. Instit. de Iu.*
natur. &c.

3 Hinc & cōtrouersia tollitur Panormitani Abbatis. Nulla
(inquit) consuetudo, quæ legi contrarietur, videri ex ra-
tione potest; nam si ius nullum est, quod non ratione cō-
sistat. *d. cap. erit autem lex. cap. consuetudo. dist. 1. l. leges*
satratissimæ. C. de ll. utique, si legi contraria consuetudo
est, simul & rationi erit. arg. cap. hospitium. dist. 32. cap.
intellecto. de Iureiur.

Responderebat ille ex alijs, stare oppositum, si vna ratio cō-
cipiatur, non si plures, quæ diuersos habeant fines, ut ec-
ce. Præcipiunt Canones, ut Episcopus Ecclesiæ suæ ne-
gocia gerat cum suo Capitulo. *cap. nouit. cap. quanto. de his,*
quæ fi. a prel. &c. optima quidem ratione, nam vnum cor-
pus Capituli est, atque Episcopi, firmitusque iudicium il-
lud

lud, quod plurimorum sententijs confirmatur. *cap. prudentiam. de off. deleg.* Et tamē consuetudo inualuit sapius contra legem, vt Episcopus possit sine Capitulo, & a se ipso omnia, quæ *ardua* dicuntur, explicare. *cap. 3. de Consuet. in 6.* idque rationem quoque habet, scilicet, vt citius, promptius, faciliusque, sublati Clericorum iurgijs,
 6 negocia expediantur. Sic (ait Abb.) duo contraria simul vera sunt, si diuersi fines, vt nubere, & non nubere. *cap. nuptiarum. 27. q. 1.*

Ego rem eo modo explico, quo & supra alibi', cum de Iure naturali disputabam. Dixeram, duas rationes naturales sibi inuicem contrariari posse, nunc idem repetere nō est animus. Iam si contingat, rationem, cui lex innititur,
 7 ex aliqua adueniente circumstantia mutari posse, valebit, præualebitque simul ratio, quæ consuetudinem fouet, quasi, aut plus naturalis, aut plus æqua, aut plus Reip. utilis

^a d. e. ult. ver. rationabilis.

^B Vide Menoch. de Arbitr. casu. 82. n. 1.

^c de ll. lib. 7 c. 6. per tot.

^d de ll. disp. 19. sect. 5. n. 50.

^e cap. 101. 192. 251. & passim.

An ratio sit de essentia consuetudinis, aut legis. *Ad l. non omnium. ff. de ll. Cap. CCLXXIV.*

- 1 *Non omnium, quæ a maioribus sunt constituta, ratio reddi potest. 3.*
- 2 *Lex quibus per se constituatur.*
- 4 *Lex ratione consistere cur dicatur, aut quo sensu.*

CVM non omnium, quæ a maioribus sunt constituta, ratio reddi possit. *d. l. non omnium.* credebat Bal.

non

Centuria III. Cap. CCLXXIV. 663

^a non esse rationem de essentia legis, adeoque nec cōsuetudinis quidem. Sed & idipsum sensisse videtur Vlp. in *l. prospexit. ff. qui, & a quib. &c.* cum legem intuens, quæ non tam ratione niti videretur, quam legislatoris placito; quod quidem (inquit) per quam durum est, sed ita lex scripta est. Adde *l. sciendum. 63. ff. de edil. edi. l. liberum. ff. de Relig. & sumpt. fun.* videbis utrobique demiratos Gaium, & Vlp. cur leges quædam factæ essent.

- Reprehendi in hac re Baldus solet, & quidem immerito, ut opinor, non enim docuit, legem condi posse, quæ aut ratione deficiat, aut non ex recta ratione sit; sed non esse rationem de substantia legis, quod verum est, alioqui enim, si prorsus ignota esset ratio conditoris, non esset lex, ut accidit tunc quoque, cum ita dubia sunt verba, ut mens
- 2 conditoris in incerto sit. Lex itaque duobus tantum per se constituitur, voluntate scilicet, & verbis, quæ si certæ sunt, non est cuiusvis hominis de vnaquaque legum sententia arcanam, latentemque rationem assequi, neque oportet rursus, nos in perscrutandis legum causis plus æquo sollicitos, anxiosque esse, alioqui (ut Neratius scribit in *l. ce ideo. 21. ff. de ll.*) multa ex his, quæ certa sunt, subvertentur. Atque ita accipies quod Iulianus scribit in *d. l. non*
- 3 *omnium.* & quod Vlp. in *d. l. prospexit.* (cuius rationem haberi etiam posse sperarunt aliqui ^d) aut quod idem Vlp. & Gaius in *d. l. sciendum. & d. l. liberum.*
- 4 Quod itaque passim dici solet, legem ratione consistere, aut rationem legis animam legis esse, interpretationem ab eo capit, quod ait Damasus in *cap. Chorepiscopi. 68. dist.* extirpari id oportere, quod ratione caret. Adde *l. 2. C. quæ sit lon. cons.*

Tt 4 De-

664 Lex Manc. Genial. &c.

Denique, & consuetudo valet, & lex, utcumque ratio ignoretur, dummodo certa sit constituentis populi, aut Principis authoritas, & voluntas; neque aliud voluisse Baldum, ex eo intelligimus, quod requirit deinceps statim, *an consuetudo contra rationem valeat*, quæ alia, atq; alia quæstio est.

^a Ad l. de quibus. n. 95. ff. de ll.

^b Vide Menoch. de Arbitr. Jud. casu 83. n. 13.

^c Vide Coras. d. l. non omnium. & in Comment. de In. Ciu. in arte redig. par. 1. cap. 3. in fi.

^d Vide Coras. sup. l. as. in l. ex facto. n. 13. in fi. ff. de Vulg. Alciat. lib. 1. de Vet. sig. n. 14. Menoch. sup.

An bene præscribi consuetudo dicatur. *Ad cap. ult. de Consuet. Cap. CCLXXV.*

- 1 Aliud præscriptio, aliud consuetudo.
- 2 Consuetudo an ius dispositum, vel disponens. 8.
- 3 Consuetudo non præscribitur, nisi per usum. 10.
- 4 Consuetudo & facti, & Iuris.
- 5 Consuetudo an proprie præscribi dicatur, vel per analogiam.
- 6 Consuetudo præscribens, & præscripta. 9.
- 7 Consuetudo sub duplici respectu.

E Pitheton, seu conditio præscriptæ consuetudinis non alibi legitur, quam in Gregoriano isto canone, qui enim huic concordēs videri potuere, hi veræ præscriptionis, non præscriptæ consuetudinis causam continent, ut cap. Cumana. de Elect. cap. cum Ecclesia. de caus. posses. & propr. cap. cum esset. de testam. cap. ult. de off. ord. in 6. cap. non est. de consuet. eod. Et licet confundantur hæc aliquoties, & consuetudinis nomine appelletur quæ vera præscriptio est. cap.

Centuria III. Cap. CCLXXV. 665

cap. super quibusdam. de Ver. sig. aliud tamen præscriptionem esse, aliud consuetudinem, per plures differentias præclare docent Conna^a Zas.^b Fab.^c Suar.^d alijque passim, & bene.

- Hinc factum est, ut Gregorio Pontifici aduersantes quidam negarint absolute, aut præscribi consuetudinem, posse, aut præscriptam bene appellari, eo plurimum argumento videntes, quod consuetudo non est ius dispositum, sed disponens, præscriptio autem vicissim non disponens, sed dispositum; cumque non possit consuetudo præscribi, nisi per usum, (si quidem omne id, quod præscribitur, usu aliquo præscribi intelligitur) videretur utique consuetudo per se ipsam præscribi, est enim facti, & iuris, & quatenus facti est, hoc est, quatenus actuum frequentia quædam est, vnum, & idem cum usu est, ut alibi dico.
- Respondent omnes, præscriptionem hanc consuetudinis non esse præscriptionem vere, & proprie, sed per analogiam quandam, vel similitudinem, quam cum præscriptione consuetudo habet, scilicet, ut compleatur utraque accessione temporis.
- Consuetudinem ego sub duplici aspectu considero, vel, ut præscribit ipsa aliquid, vel, ut præscribitur ipsa ab aliquo. Consuetudo præscribens est illa actuum frequentia, quæ *moris*, vel *usus* nomine appellatur, & in facto consistit, ut dicebam. Consuetudo præscripta est ius, quod pro lege habetur, & ex consuetudine illa provenit, quæ facti est. Dicitur autem hoc ius præscriptum, & quasi per consuetudinem illam, quæ facti est, cum accessu temporis acquisitum, quia, vel consuetudo contra Ius est, vel præ-

- præter Ius. Si contra ius, acquirit ipsa sibi ius contra legem, quâ vincit. *l. 2. C. quæ sit lon. cons. d. cap. ult.* sibi enim aduersus legem potestatem arrogat veteris licentiæ, eandemque inutilem facit, & suo quasi Iure viduatam. Si præter Ius, ipsa sibi legis inducendæ occupat facultatem.
- 7 Hinc contrariorum solutiones, nam, si consuetudinem respicimus, prout legem primo licentia quadam, deinceps actuum frequentia, & longi temporis accessione vincit, abrogat, & sua quasi potestate denudat, tunc quasi ius dispositum quoddam est, & quasi permissu Legislatoris acquisitum, si contra legem est, si vero præter legem, ipsa tunc sibi facultatem quasi vindicat statuendæ legis, quæ solum Principem decet, hucusque igitur quasi dispositum ius quoddam est, nec tam præscribitur, quam præscribit.
- 8 At si eandem consideremus, non quidem cum respectu aliquo ad legem, sed quoad ea, quæ eius potestati subijciuntur, postquam longo tempore obtenta est, tunc disponens Ius dicitur, neque ultra præscribens aliquid, sed præscriptum, quo sensu Gregorius loquitur. Sic non tam negamus, quam omnino contendimus, consuetudinem, quæ Ius dicitur non scriptum, præscribi per usum, hoc est, per consuetudinem illam, quæ vsus proprie dicitur, & facti est.

^a *Lib. 1. c. 10. n. 8.*

^b *l. de quibus. n. 4. ff. de ll.*

^c *Pap. Iurispr.*

^d *De ll. lib. 7. c. 1. in fi.*

^e *Vide sup. c. 107.*

Tempus consuetudinis an definitum, vel arbitrium. *Ad d. cap. ult. de Consuet. Cap. CCLXXVI.*

I De.

Centuria III. Cap. CCLXXVI. 667

- 1 *Definitio temporis unde, &c.*
- 2 *In præscriptione acquiritur contra inuitum.*
- 3 *Et quid in consuetudine. 6.*
- 4 *In consuetudine quale Iudicis arbitrium.*
- 5 *Consuetudini inest præscriptio.*
- 7 *Princeps quando videatur consuetudini assentiri.*
- 8 *Tempus consuetudinis expressum implicite.*

NVlla quæstio tam inuoluta, adeo peruiaces Scribentium contentiones; & qui putant, inauditam Iuri Ciuili esse præscriptionem consuetudinis, hi negauerint multo magis, definiri tempus a lege, quo illa coalescat. Erit itaque, vt multis placuit, tempus consuetudinis, quod æstimauerit pro arbitrio Iudex, si quidem in vnaquaque re (aiunt) certi temporis præfinitio, vel a natura esse debet, vel a lege, hic autem de re disputamus, cui nullum tempus præfinire natura potuit, nullum voluit lex. Neq; huc pertinent præscriptionum tempora, aliud enim præscriptio est, aliud consuetudo; & præterea in præscriptionibus acquiritur contra eum, qui inuitus priuatur re, quæ sua est, adeoque certum aliquod tempus constituendum ei fuit, quo retrahere suum posset, & si negligeret, puniri; at consuetudo nulli ius suum detrahit inuito, immo tacitum consensum habet populi inducentis, cui prodest quasi sanctior quædam lex^{is}. Atque ita illi quidem, ad dentes insuper, non semel in Iure remitti consuetudinem arbitrio iudicantis. l. 3. C. de edif. priu. l. 1. C. quæ sit lon. cõs. Sed duabis his legibus contrarium potius suadetur, vtrobique enim probanda consuetudo fuit, & seruari, vti pro-

- probaretur, debuit, non enim Iudex consuetudinis arbitri esse potuit, sed interpret, quatenus dubia esset. Fa-
- 5 temur quoque, aliud esse consuetudinem, aliud præscriptionem, consuetudini tamen inesse præscriptionem diximus, & dicimus, hoc est, acquisitionem aliquam ex tempore, quod cum fuerit generaliter definitum in præscriptionibus, non oportuit in consuetudine expressius declarari.
- 6 Neque vrget diuersitas illa rationis; immo enim sicut dominium præscribitur, vel aliud ius contra inuitum, ita & consuetudo præscribitur contra Principem nolentem, licet neglexisse videatur; nam Princeps non antea consentire creditur, quam completa consuetudo fuerit, ut & pari ratione priuatus, qui ius suum neglexit, tunc consensisse demum intelligitur, cum impleta præscriptio fuit; quare sicut certum aliquod tempus præscribi oportuit, quo redimere priuatus rem suam posset, se seq; aduersus vsucapionem, seu præscriptionem præmunire, ita, & tempus aliquod necessarium fuit, quo occurrere Princeps consuetudini, eamque paulatim irrepentem posset pro ratione publicæ utilitatis cohibere.
- 7 Assensum itaque sententiæ est, quæ certum aliquod tempus inducendæ consuetudini præfinitum docet. Nam, si legitime præscriptam volumus. *d. cap. ult. si iuste probatam. cap. cum dilectus. de consuet. d. l. 3. d. l. 1.* vix intelligi hæc possunt, si præscriptionis, si temporis arbitri esse Iudex debet. Nec satis video, quid tam scribentibus doleat, cum non esse legem dicunt, quæ certum aliquod
- 8 tempus consuetudini adijciat. Nam longam esse volunt

Ca-

Centuria III. Cap. CCLXXVI. 669

Calistr. in *l. non tantum*. in *fi. ff. de Decur.* Hermog. in *l. sed*
& *ca. ff. de ll. Alex.* in *d. l. 1.* Longuam Constant. in *l. 2.*
C. que sit lon. cons. Gregor. in *d. cap. ult.* Inueteratam Iulian.
in *l. de quibus. ff. de ll.* Diuturnam Vlp. *ibid. l. seq.* & Iustin.
in *§. ex non scripto. Instit. de Iu. nat.* Veterem Papin. in *l. Im-*
peratores. ff. de pollicit. Antiquam Honor. & Theod. in *l.*
penul. C. de Iu. fise. lib. 10. Vetustissimam, & iugiter ob-
seruatam Anastas. in *l. ult. C. de priuil. Schel. lib. 12.* At
quod longuin dicamus, aut longissimum tempus, scimus
ex communibus principijs Iuris; igitur, si minus explicite,
saltem implicite præfinitum a Iure tempus consuetudo
habet.

a Vide Coras. *d. l. de quibus. n. 8. ff. de ll. Menoch. de Arbitr. casu. 83. n. 6. Sor. de Inst.*
& *Iu. lib. 1. q. 7. ar. 2. L. ff. de Inst. lib. 2. c. 6. dub. 14. n. 45.*

B Cenna lib. 1. c. 10. in princ.

γ Gl. Abb. Roch. & alij in *d. c. ult. Bar. Bal. Jas. d. l. de quibus. Vult. d. §. ex non scri-*
pto. n. 9. Sylu. ver. consuetudo. q. 2. Ato. de Inst. tract. 2. disp. 77. Suar. de ll. lib. 7.
c. 8. n. 7. vbi de com. Salas. ibid. disp. 19. sect. 4.

An consuetudini decennium sufficiat ex Cæsarum legibus,
vel tempus requiratur, cuius initij memoria nulla sit.

Ad l. de quibus. ff. de ll. Cap. CCLXXVII.

- 1 Longum, ac diuturnum quid.
- 2 Populus semper præsens, semper idem.
- 3 In consuetudine spectatur actuum præsentia.
- 4 Vetus, & longæum quid.
- 5 In consuetudine præscriptio vera est temporis
- 6 Regalia quo tempore præscribantur.

PRo decennio pugnant, & scholę, & fora; Etenim, si
longa esse consuetudo debet, si diuturna. *l. non tantum.*
ff.

- ff. de Decur. l. sed & ea. ff. de ll. l. 1. cum Rub. C. quæ sit lon.*
- 1 *cons. vtrumque assequitur decennio. Instit. de Usucap. in princ. l. si cum fideicommissa. §. Aristo. ff. qui, & a quib. Nam nec distingui hic inter præsentis, & absentes potest, cum*
 - 2 *populus sit semper præsens, & semper idem. arg. l. cum proponebatur. ff. de Iudic. nec valde similis consuetudini est discontinua seruitus, quæ nisi immemorale tempore non præscribitur, non enim in consuetudine actuum conti-*
 - 3 *nuitas (sic loqui liceat) sed frequentia eorundem valet. Connanus, vel arbitrarium facit tempus consuetudinis, quod nec placuit, nec placet, vel immemorale, cū. n. (inquit) inueterata esse consuetudo debeat. l. de quibus. ff. de*
 - 4 *ll. scimus utique, vetus illud esse, quod a nostra memoria longe remotum est, vel quod tantum durat, quantum vita est hominis; alleg. l. si ususfructus. ff. quib. mod. usus. vel usus amitt. Cumque longeuam dixerit Constant. in l. 2. C. quæ sit lon. cons. eum utique latinis dicitur longum tempus vique eo, ut fere sempiternum esse videatur. Sed neutrum satis, nam, ut promiscue sumitur nomen vetustatis, ita eui quoque. Hinc vetus amor, ^s amicus, ^z calceus; ^d longeuus senex, longeuus parens, ^r longevi capilli. & Mihi tamen Connani opinio plus suadet ex diuersitate illa loquendi in legibus, dum, quod longum in vna dicitur, alibi inueteratum, longeuum, vetustissimum, alijsque sæpe nominibus appellatur."*
 - 5 *Addo argumentum valde potens. In consuetudine præscriptio est temporis, licet consuetudo ipsa præscriptio nō sit, ut supra latius. ^o Præscribit autem consuetudo id, quod proprium est Principis, & de Regalibus eiusdem,*
- vri,

Centuria III. Cap. CCLXXVII. 671

6 vti, appellant, videlicet, abrogandę legis ius, si contra legem est, vel statuendę, si pręter legem. At Regalia non pręscribuntur, pręterquam centum annorum spatio. *cap. super quibusdam. §. pręterea. de Ver. sig.*

Qui respondent, fauorabiliorem esse consuetudinem, quam pręscriptio sit, ideoque compleri per decennium posse, vix est, vt audiri possint.

^a Lib. 1. c. 10. n. 6.

^g Ouid. Epist. 15.

^γ Virg. Aeneid. 3.

^δ Quintil. lib. 6. c. 4.

^e Virg. Aeneid. 3. et 5.

^ζ Penes Martial.

ⁿ Sup. c. prox.

^δ Sup. c. 276.

^ι Ibid.

De eadem re, & pręscriptione consuetudinis ex Canone.
Ad cap. ult. de Consuetud. Cap. CCLXXIIX.

- 1 *Aduersus Ecclesiam quanto tempore pręscribatur.*
- 2 *Lex Ecclesiastica quasi immobile quid.*
- 3 *Consuetudo quid pręscribat.*
- 4 *Consuetudo legis, & Canonis a pari gradu.*

A Bbas Panor. ^a (cum quo & tota Canonistarum schola ^β) si pręter ius consuetudo esset, credebatur, iure etiam Pontificio decennium sufficere, nisi forte ex ea consuetudine iuri detraheretur alicuius Ecclesię, tunc enim quadragenario tempore opus esse. *arg. cap. cum Ecclesia. de cau. p. ss. & propr. cap. auditis. de pręscript.* Quin & centenatio (addunt alij) si Romanę Ecclesię ius minueretur. Sin de consuetudine ageretur contra legem, respõdebat, quadraginta annis rem agi oportere, addebaturque ex
2 quibusdam ratio, quia lex Ecclesiastica est quasi immobile quid. *arg. clem. exiui. de Verb. sig. cui nulla alia pręscri-*

scriptio nocere posset (vt nec reliquis Ecclesiæ immobili-
libus) quam annorum 40.

Atque hi quidem sic loquuntur, quasi nihil aliud consue-
tudo sit, quam præscriptio, cum tamen in consuetudine
(vt dicebam^a) præscriptio vtique videatur esse quasi vnum
ex requisitis, sed non quasi vnum, & idem, vel (quod a-
iunt) a tota natura. Quam vero decepti in hac re fuerint,
demonstrat id satis, quod paulo ante. Nam, si consuetu-
dinem metiri omnino volumus ex præscriptione, & ada-
muissim in ea sequi præscriptionum regulas, cum in eam
causam inducatur, vt, vel legem sua potestate denudet,
vel sibi arroget statuendę quasi legis ius, constat, solo eo
tempore compleri illam posse, cuius initij memoria nul-
la sit, nam non minori tempore præscribuntur Regalia
4 principum, vt supra. Sic a pari procedunt in consuetu-
dine, & Canon, & lex, vt estimarunt veteres Iuris com-
mentatores, quibus nuper accessit Leonar. Less.

^a Add c. vlt. n. 11.

^b Vide Less. de Iust. lib. 2. c. 6. dub. 14. n. 46.

^c Gl. d. c. li. in gl. vlt.

^d Sup. c. pp. p. ox.

^e Ibid.

^f Ibid.

^g Sup. & Vide Abb.

Valeat ne consuetudo, quę errore primum inducta. *Ad l.*
quod non ratione. ff. de ll. Cap. CCLXXIX.

1 In consuetudine consensu populi opus est.

2 Qui errat consentire non videtur.

(poteſt.

3 Quod ab errore est, nec rationabile esse, nec legitime præscriptū

4 Consuetudo extenditur ad similes casus.

Negant comm.^a quia in consuetudine consensu populi
opus est, & quasi conuentione quadam. l. de quibus. l.
sed

Centuria III. Cap. CCLXXIX. 673

- sed & ea. ff. de ll. §. ex non scripto. Instit. de Iu. nat. non vide-*
2 *tur autem, qui errat, consentire. l. nihil consensui. in fi. ff. de*
3 *Reg. Iur. Quod etiam ab errore est, id neque esse ex ratio-*
ne potest, nec legitimæ præscriptionis capax. §. error. Instit.
de Usucap. cum tamen, & rationabilis esse, & legitime
præscribi consuetudo debeat. cap. ult. de consuet.

Sed obstat Cels. in d. l. *quod non ratione. h. v. Quod non ra-*
tionē introductum est, sed errore primum, deinde consuetudi-
ne obtentum est, in alijs similibus non obtinet. Habes, con-
suetudinem errore obtentam valere quidem in sua specie,
4 sed ad similes causas minime extendi, cum alioqui tamen
ius consuetudinis ad similes casus porrigatur. d. l. *de quibus.*

Auctores nostri, cum negare oppositum non audent, fa-
tentur utique, verum esse, at, dum componere leges vo-
lunt, tunc referre putant interdum, an ex toto error con-
sensui obstiterit, vel ex parte aliqua; interdum vero no-
cere errorem volunt in consuetudine illa, quæ contra le-
gem est, non quæ præter legem, huic enim officere erro-
re posse, si error facti est. l. *si per errorē. ff. de Iurisd. om. Iud.*
nō si Iuris, nam si Iuris error sit, valere cōsuetudinem, licet
extendi non possit ad similes casus. d. l. *quod non ratione.*

Sic itaque, aut diuinant hi, aut generales legum senten-
tias plus stringunt, quam æquum esse videatur. Et prima
quidem distinctio, quæ populi consensum quasi diuidit
in partes, aut non facile redigi ad praxim potest, aut vera
non est. Posteriores vero eo dilemmate impugnat Suar.
quod, aut contra legem consuetudo est, aut præter legē.
Si contra, iam fatentur illi, consistere eam non posse, si
fuerit ab errore profecta. Si præter, tunc consistere error

V v

non

non potest, nisi in duplici re; nam, vbi quid consuetudine inducebatur, aut credidit populus, prohiberi id a lege, aut censuit, id præcipi ab eadem. Si primum, non potuit consuetudo valere, fuit enim animus derogandæ legis, non inducendæ, cumque nihil esset, cui detractum populus vellet, id vtique, quod potuit, noluit, & quod voluit, non potuit. Si secundum, iam nec valuit quidem cōsuetudo, nam seruandæ legis voluntas fuit, & quæ secundum legem consuetudo est, verius obseruantia legis dicitur, quam consuetudo^d.

^a Vide scripta ad. c. ult. de consuet. vbi Gl. Card. Abb. & c. ad d. l. de quibus. vbi Bal. l. 2. C. quæ sit lon. conf. vbi Bar. De comm. Suar. de ll. lib. 7. cap. 12. n. 1. & 2. Adde relatos per Salas. de ll. disp. 19. sect. 6. n. 61.

^B Gl. & Bal. ad l. 1. C. quæ sit lon. conf. Bart. d. l. de quibus. n. 5. l. diuturna. ff. de ll. Abb. d. c. vlt. n. 12. vbi Roch. sect. 4. in princ. & passim reliqui. Coras. d. l. quod non ratione.

^c Sup. n. 4.

^d Sup. cap. 108.

De eadem re, & explosa sententia Suar. *Ad eand. l. quod non ratione.* Cap. CCLXXX.

- 1 *Præscriptio non extenditur ad causas similes.*
- 2 *Obtentum aliquid esse quo sensu intelligatur.* (pari.)
- 3 *Consuetudo non valet, quæ piscari quem prohibeat, vel aucu-*
- 4 *Consuetudo extenditur ad similia.*

REm aggreditur Suar.^a & responsum Celsi bifariam explicat. Credit autem, defendi primum posse, ne illud de legali consuetudine accipere debeamus, sed de vera præscriptione. Obstabant vero duo. Alterum, quia lex Celsi sub Rubrica illa continetur, quæ *de legibus* est, & quæ eam præcedunt, vel sequuntur leges, de consuetudine
omnes

Centuria III. Cap. CCLXXX. 675

omnes sunt. Alterum, quia quod legitur in *d. l. quod non ratione* (*In alijs similibus non obtinet*) non potest simplici prescriptioni conuenire, quippe quæ ultra propriam causam extendi non potest suapte natura. Occurrit his Suarius, sed quam frigide? Nec deessent forte alia, quæ si Suario obijciantur, protinus obmutescat doctissimus iste vir.

In secunda itaque explicatione præmittit, responsum Celsi de consuetudine esse, sed negat, verba illa. *In alijs similibus non obtinet*; eum sensum habere, quem vulgo docent; nam neque aliud Celsus propositum fuisse credit, quam ut ostenderet, durare non posse consuetudinem huiusmodi, scilicet, ut intelligeremus, cōperto demum errore, non esse ad similes causas producendum id, quod obtentu receptæ per errorem consuetudinis seruatum inter Cives fuit, cum ambiguum valde sit, an etiam consuetudo vndique rationabilis ad consimiles casus protrahatur.

Subtile hoc quidem, sed non video satis, cur dubitare Celsus debuerit, an consuetudo, quæ in propria causa consistere non valet, ad cōsimiles causas dilatarī possit. Est etiā valde remotus Suarij sensus a ratione literæ, ut constat ex se, & quod ait Celsus (*deinde consuetudine obtentum est*) indicat satis, superque, fuisse consuetudinem immutabiliter receptam in sua materia, neque aliud quicquam prohiberi, quā extensionem ad causas similes. Quid .n. obsecro sit, obtentum esse aliquid? Audi quod Tull.⁹ *Ad Iudicem hoc modo venimus, ut totam litē, aut obtineamus, aut amittamus.* Et rursus. *Malas causas sēper obtinuit, in optima cōcidit.* Nec longe est Vlp. in *l. 1. ff. de off. quæst.* *Hodieque obtinuit indifferenter, quæstores creari tam patritios, quā plebe-*

ios. Et in l. si in aliâ. ff. de off. Procons. Et ferias secundum morem, & consuetudinem, quæ retro obtinuit, dare, &c.

At etiam, si consuetudo nec in sua quidem materia vale-
re posset, non decuisset, uti legislatorem verbis eo modo
ambiguis. *In alijs similibus non obtinet.* Potuit enim expref-
se eam reprobare, uti factum legimus in l. iniuriarum. 13.

3 in fi. ff. de Iniur. h. v. Et est sapissime rescriptum, non posse quæ
piscari prohiberi, sed nec aucupari, nisi quod ingredi quis agrum
alienum prohiberi potest. Usurpatum tamen & hoc est, ta-
met si nullo Iure, ut quis prohiberi possit ante ades meas, vel
Prætorium meum piscari, &c.

4 Sed nec dubium quidem est, legalem, & veram consue-
tudinem protendi ad similes casus.

^a De ll lib. 7. c. 12. n. 6.

^ß Pro Comad.

^γ De Pomp.

^δ Inf. c. 282.

De eadem re, & veriori interpretatione d. l. quod non
ratione. Cap. CCLXXXI.

1 Consuetudo vincere rationem non potest.

2 Quæ per errorem acceptæ consuetudinis fiunt, comperto errore
non retractantur.

3 Quod receptum contra Iuris rationem est, non producit ad
consequentias.

ANt. Faber.^a non tam nouum quid afferre videtur, quã,
quod Suarij fuerat, exornare. Itaq; verba illa; *In alijs
similibus non obtinet.* eo modo interpretatur, ut non obti-
neat in ijs casibus, qui comperto iam errore incidunt,
quia nec ius facit huiusmodi consuetudo, cum rationem
vincere

Centuria III. Cap. CCLXXXI. 677

vincere nō possit. *l. 2. C. quæ sit lon. cons.* Nam si ius faceret (ait ille) non tantum obtineret in alijs causis similibus specie, sed etiam traheretur ad consequentias, hoc est, ad alias causas, quæ saltem genere pares essent. Quapropter eam sententiam esse credit responsi illius, ut consuetudo non ratione, sed errore primum inducta, non solum ad consequentias produci non debeat, sed neque in similibus illis causis obtinere, quibus ante obtinuit. Iungit tamē ex interpretatione Celsi, ea, quæ obtentu illius consuetudinis ante compertum errorem inualuerunt, non reuocari, sicuti neque ea, quæ decreta a seruo sunt, qui per errorem, & liber, & Prætor putabatur. *l. Barbarius. ff. de off. Prætor.*

Sed obstant eadē prope, quæ & Suario. ⁶ Puto ego loqui Celsum de consuetudine, quæ non ex alio quopiam irrationabilis est, quam quod errore primū inducta est, & ideo potuit deinceps, quantūvis cōperto errore, quasi iusta foueri quidem, sed non trahi ad causas similes. Dico itaq; consuetudinem dari posse, quæ inceperit quidem ab errore, sed nec peccatum nutriat quoquo modo, nec communi Ciuium bono contraria sit. Hæc itaque ab errore progressa primum consuetudo, si deinceps comperto errore obtinuerit penes populum scientem, & volentem, seruanda omnino erit in ea causa, ob quam inducta est, nam detecto errore iam ex toto pendet a scientia, & consensu populi. Quia tamen primitus ab errore processit, non est ad similes casus porrigenda, sed in suis quasi limitibus constringenda, optima sane ratione, ne multiplicari errorem facile eueniat, qui vix in sua ipsa causa,

678 Lex Manc. Genial. &c.

3 alendus videatur; sic enim dicimus, id, quod contra rationem Iuris receptum ex causa est, non esse producendum ad consequentias, sed consistere debere in propria materia. *l. quod vero contra. ff. de ll.* Exemplum forte habes in *l. 3. §. ult. ff. de supell. leg.* & verba ipsa Celsi, quibus nihil melius convenire posse videatur, vel aptius. *Quod non ratione (inquit) introductum est, sed errore primum, deinde consuetudine obtentum est, in alijs similibus non obtinet.* Sic discrimen primo constituit rationis, & erroris, deinde erroris, & consuetudinis, ut ibi; *errore primum, deinde consuetudine; quasi dicat; errore primum, post, & scientia, & consensu populi consuetudinem faciente, &c.*

^a *Ad d. l. quod non ratione. In Ration.*

^b *Sup. cap. prox.*

An simile consuetudinis plus valere Iudici debeat, quam legis. *Ad l. de quibus. ff. de ll. Cap. CCLXXXII.*

- 1 *Lex dignior consuetudine.*
- 2 *Lex si deficiat, ad id, quod proximum legi est, recurritur.*
- 3 *Incrementum alluvionis an cedere Emphyteutæ debeat.*
- 4 *Et an Usufructuario, & feudatario.*
- 5 *Mansum quid.*
- 6 *Consensus non inducitur, præterquam ex facto.*
- 7 *Vbi eadem ratio, illic & idem Ius.*

Iulianus in d. l. de quibus. De quibus causis (inquit) scriptis legibus non utimur, id custodiri oportet, quod moribus, & consuetudine introductum est. Et si qua in re hoc defecerit, tunc, quod proximum, & consequens ei est. Ei, hoc est, consuetudini, sic enim sonant Iuliani verba, & sic exponit

Centuria III. Cap. CCLXXXII. 679

nit Corasius 2.

- Sed dubitabatur; nam deficiente lege, & consuetudine, simile legis spectandum videbatur, non simile consuetudinis; tum, quia lex dignior est¹, tum, quia solum deficiente lege consuetudo vim suam obtinet. *d. l. de quibus.* nec dubium, deficiente lege, ad id, quod proximum legi est, recurri oportere. *l. non est nouum. l. ideo quia. l. non possunt. ff. de ll.*

Practici spectandum primo existimant, quod similis est; Exinde quod plus rationi congruit, vel æquitati. At in pari causa similitudinis, & equitatis, in re quidem mere consuetudinaria, cuius scilicet nulla mentio sit in legibus scriptis (utp. in quæstione aliqua feudali) simile consuetudinis recipi oportere, in re autem scripti iuris simile legis. Cuiac. 4 rem absoluit ex Basil. & quod scribit Iulianus, ei, exponit, hoc est, rei, de qua agitur. Qua retenta explicatione, si deficiat scripta lex, & cum ea in casu aliquo etiam consuetudo, id sequi tenemur tunc, quod rei, de qua agitur, propinquius est, seu ex lege, seu ex consuetudine. Si vero par causa propinquitatis videatur, non dubitandum, simile legis præualere; neque oportuit, ut speciem hanc Iulianus definiret, cum antea satis declarasset, consuetudini locum esse tunc, cum scriptis legibus non utimur, sicut enim consuetudini locum lex præbet, ubi deficit scripta lex, ita & locum præbet simili consuetudinis, ubi definit simile legis. Tunc autem definit simile legis, cum, vel nullum omnino adest, vel remotius est, quam simile consuetudinis.

- 3 Exemplum habet Accurs. 4 quod notatu dignum censuit

V v 4

Zas.

Zas. § Quæritur, an incrementum alluuiionis cedere Emphyteutæ debeat, an Domino. Nihil de Emphyteuta scriptum in lege habemus, quo definiri quæstio possit; is vero, & Feudatario similis, & Vsufructuario est. In usu-
 4 fructuario certa, atque expedita res est, incrementum alluuiionis ei cedere. *l. si Titio. ff. de Vsufr.* In feudatario distinctio est. Nam si quis *Mansum* (hoc est, hæredium, seu fundum, vnde se, suamque familiam tueri satis commodè posset, & præterea vectigal, seu censum Domino referre) in feudum acceperit, & per alluuiionem aliquid fundo accreuerit, tunc alluuiio sequitur dominum, si sibi Dominus aliquid reseruauit in *Curte*, hoc est, in villa ipsa, vtp. membrum aliquod habitandi causâ, aut Viridariû; Quod si nihil dominus sibi retinuerit, alluuiio tunc ad Vassallum pertinet, vt plenius traditur in *tit. feud. Si de inuestit. feu. contr. fuer. §. similiter. ver. si quis de Manso. vbi Cuiac.* Cui nam igitur Emphyteuta comparabitur? Vsufructuario (inquit Zas.) quia fortius imprimit hic lex scripta, quam consuetudo.

Si cui displiceât hæc, & accipere malit, *ei*, hoc est, consuetudini, dicam propositum illic Iuliano fuisse, vt dubitabiliorem casum definiret. Certum vtique erat, deficiente lege ad simile legis eundem omnino esse, & id quidē ex Iuliano ipso ante legem hanc; quod enim scripsit in *d. l. non possunt. de promptum est ex lib. 15. suorum Digestorum*, & quod scribit in *d. l. de quibus. promittitur ex lib. 94. eorund.* Sequebatur dubitatio, an deficiente, & lege, & consuetudine, quæ in puncto (vt dicitur) dirimere causam possent, simulque deficiente simili præscriptæ legis, recur-

Centuria III. Cap. CCLXXXIII. 681

- 6 curti ad simile consuetudinis posset. Et negandum videbatur, quia consuetudinarium ius inducitur tacito consensu populi, consensus autem non inducitur nisi ex facto. Contrarium tamen respondet Iulianus; nam & facti affinitas ad arguendum populi consensum sufficit, ex eo .n. quod populus per longum tempus in causis quibusdam fecit, colligi satis potest, quid ille in similibus causis facturum fuisset, si casus contigisset, ubi enim eadem est ratio, ibi ius idem constitui debet, seu expresse, seu tacite.
- 7 *l. illud quaesitum. ff. ad l. Aquil. etc.*
Vel, ei, dixeris, hoc est, rei, de qua dictum ante fuerat. Et si qua in re hoc defecerit.

a d. l. de quibus. num. 2.

β Vide praeft. ad Rub. de const. & qua Sac. In. contr. dissert. 1. c. 2. & seq.

γ Vide Zas. d. l. de quibus. num. 46.

δ d. l. de quibus.

ε d. l. de quibus.

ζ Ibid.

An vere induci consuetudo non possit, praeterquam sciente, & patiente eo, cuius est legem condere. *Ad d. l. de quibus. Cap. CCLXXXIII.*

- 1 *Ferenda legis potestas penes quem.*
- 2 *Consuetudo altera lex.*
- 3 *Iurium praescriptio quid requirat.*
- 4 *Consuetudo primum transgressio legis est.*
- 5 *Et in facto consistit.*
- 6 *Consensus Principis duplex.*
- 7 *Lex semper loquitur.*
- 8 *Consuetudo an induci possit resistente lege.*
- 9 *Princeps consuetudini consentire quando videatur.*

Ne

Negant multi, induci consuetudinem posse, nisi sciat is, penes quem statuendæ legis ius est, cum id satis exprefferit Iulian. in d.l. de quibus. h. v. Nam, cum ipsæ leges nulla alia ex causa nos teneant, quam quod iudicio populi receptæ sunt, merito & ea, quæ sine ullo scripto populus probavit, tenebunt omnes. Nam quid interest, suffragio populus voluntatem suam declaret, an rebus ipsis, & factis?

- 1 Et recte, inquiunt, nam ubi Princeps est, & populus, illic penes Principem, non penes populum ferendæ legis potestas est. l. 1. ff. de constit. Princ. §. sed & quod Principi.
- 2 Instit. de iur. nat. &c. Atqui consuetudo altera quasi lex est. §. ex non scripto. Instit. eod. quam incivile esset sic causam habere a populo, ut non eius rei conscius Princeps sit, cūque, vel in consuetudine præscriptio sit, vel sit consuetudo ipsa quasi species præscriptionis, liquet, ius hoc statuendæ legis præscribi non posse, præterquam sciente, & patiente eo, cuius interest, ut de alijs vulgo dicitur, quæ incorporalia sunt.
- 4 Denique consuetudo a principio nihil aliud, quam transgressio legis est, quæ a se ipsa obtinere nihil omnino potest aduersus Principem, nisi sciens ipse consentiat.

Sed agere hæc non potuerunt, ne frequentioribus Scribentium placitis contrarium obtineret, vel vno hoc, quod profitetur Rom. Pont. in cap. 1. de constit. in 6. ignorare se consuetudines locorum specialium, quia facti sunt, & in facto consistunt, sic enim loquitur.

Potest tamen utriusque sententiæ ratio haberi; nam reuera in consuetudine requiritur consensus Principis, & Legislatoris, cum, & possit Princeps resistere consuetudini in-

Centur. III. Cap. CCLXXXIII. 683

inducendæ in posterum, & consuetudo a se ipsa nihil
6 valeat, sed mutuetur vim suam a lege; Consensus vero
Principis discrimen recipit; aut enim personalis est, aut
legalis, & legalem dicere solemus, quem non personali
actu legislator præbet, sed generali aliqua lege in perpetuū
valitura. Cum itaque sua lege Princeps consuetudinem
7 permiserit, aut receperit, nec minus efficax sit voluntas
statuentis, si per legem loquatur, quæ nusquam filet, quā,
si personaliter aliquid præcipiat (nam & lex nihil aliud
est, quam præceptum) non potest usquā deesse consen-
sus Principis, quo recepta consuetudo firmetur.

8 Hinc probabile illud, quod sæpius creditum, non valere
consuetudinem, si prohibeat lex, ne induci possit, tunc
enim legalis quoque consensus abrogatur, nisi eiusmodi
illa sit, ut æquiparetur priuilegio Principis. *cap. super qui-
busdam. §. præterea. de verb. sig.*

Neque obstat Iulianus in d. l. de quibus. huic enim, uti &
alijs, ex solo illo consensu fit satis, qui a lege est, & defice-
re nusquam potest. Neque aliud præferunt verba illa
Iurisconsulti. *Rectissime receptum est, ut leges non solum
suffragio Legislatoris, sed etiam tacito consensu omnium per
desuetudinem abrogentur.* Nam differentiam constituit
fere inter Populum Legislatorem, atque imperantem,
qui suffragijs decernit, & populum imperatum, qui ta-
cito consensu inducit quasi legem; Enimvero, si ad intro-
ducendam consuetudinem requireretur personalis con-
sensus populi, cum hic nisi suffragijs haberi non possit,
concurrere in vnam, eademque consuetudinem videre-
tur consensus duplex, neque aliunde dignosci consuetu-
do

do a lege posset, præterquam ab origine, quod absurdū quibusdam visum est, qui inauditas quasdam subtilitates liberius confectantur.

At (rursum inquires) quo pacto, vel obtentu debuerit vsquam Princeps in errorem populi consentire, seu transgressionem iustæ legis?

- 9 Resp. tunc consentire Principem, cum impleta adamussim consuetudo est, atque inde abstergi maculam peccati, qua se populus inquinauerat.

^a Gl. ad c. ult. de consuet. cum Panor. Gl. ad l. 2. C. quæ sit lon. conf. Innoc. ad. Rub. de cons. n. 4. Sylu. ver. consuetudo. q. 3. Sot. lib. 1. de Inst. q. 7. art. 2. Aliq. penes Suar. de ll. disp. 19. sect. 6 n. 62.

^b De comm. Panor. sup. n. 13. aliq. penes Suar. sup. n. 7. & Salas. 62.

^c Dixi in prælect. ad Rub. de constit. & Sac. In. contr. dissert. 1. c. 4.

^d Dixi in prælect. ad d. Rub. & inf. c. 295.

An versari in eo consuetudinem oporteat, quod præscribi etiam potest. *Ad c. ult. de consuet. Cap. CCLXXXIV.*

- 1 Laici non præscribunt ea, quæ spiritualia sunt.
- 2 Ius patronatus Ecclesiasticum præscribi a Laicis potest, & cur.
- 3 Immemorabilis consuetudo an spiritualium rerum laicis acquisitionem faciat.
- 4 Præscriptio absque possessione non est.
- 5 Laici non possident res spirituales.
- 6 Immemoralis consuetudo æquivalet priuilegio.
- 7 Præscriptio, cuius initij memoria non est, an valeat sine titulo, & bona fide. 9.
- 8 Et quid in eo, qui incapax possidendi est.
- 10 Consuetudinis, & præscriptionis discrimen.

Af-

Centuria III. Cap. CCLXXXIV. 685

- A**ffirmat Panor. & nam vt laici (inquit) prescriptione acquirere non possunt ea, quæ spiritualia sunt, ita
- 1 nec consuetudine. *cap. causam. de prescript. c. Massana. c.*
 - 2 *sacrosancta. de Elect.* Nec recte obijcitur præscriptio Iuris præsentandi, seu offerendi Clericum. *c. querelā. de Elect.* nam istud eo modo præscribitur, quo ex indulgentia Ecclesiæ quasi possidetur. *cap. consultationibus. de Iure patr. β*
 - 3 Addit Panor. nec valere consuetudinem quidem posse, si tempus habeat, cuius initij memoria nulla sit. *cap. quanto. cum not. de Consuet. & ideo statim quærit, valeat ne consuetudo hæc sciente Pontifice, nec contradicente in ijs, quæ cum spiritualia sint, possunt tamen Laicis a Pontifice speciali quadam concessione permitti. Negat vero cum communi Scribentium schola, quia (inquit) consuetudo*
 - 4 *hæc rationem habere non potest. Addunt alij, præscriptionem absque vera possessione esse non posse. cap. sine possessione. de Reg. Iu. in 6. l. sine possessione. ff. de usucap. at non posse Laicum spirituales res vere possidere, sed leniori quodam verbo detinere. cap. cum Apostolica. de his. quæ fi. a Præl.* Item valere consuetudinem ex consensu illius, qui legem condere potuit, consensu (inquam) legali, vt ante, & at in spiritualibus non tantum non haberi consensum Pontificis per legem, sed dissensum omnimodo.
 - 6 Alij contra, nam immemoriam consuetudinem probant æqualem esse priuilegijs Regum, vel Pontificū. *c. super quibusdam. §. præterea. de verb. sig. & quæ priuilegio acquiri possint, præscriptione etiam, vel consuetudine posse, vt ibi, & cap. duo simul. de off. ordin. c. cum contingat.*
 - 7 *de fo. compet.* Ita (inquiunt) nec titulus requiritur in præscri-

686 **Lel. Manc. Genial. &c.**

scriptione huiusmodi. c. 1. *de præscr. in 6.* nec bona fides fortasse, quia priuilegijs comparatur omnino. Sed replicant primi, non valere hæc in eo, qui possessionis incapax est, vt Laicus.

Credo equidem, communis sententiæ veritatem negari non posse, nam bona fides si desit, nec immemorialis quidem præscriptio valere potest. *cap. possessor. de Reg. Iur. in 6.* sique exhibeatur titulus, qui vitiosus, iniustus ve sit, minus procedit. Et quod dicimus, in præscriptione ista non requiri titulum, vel bonam fidem, eo sensu accipi debet, vt bona fides, & iustus titulus præsumantur præsumptione illa, quam dicunt Iuris, & de Iure; quapropter consiliū esse solet, & quasi cautio ijs, qui probare eiusmodi tempus se posse confidunt, vt, vel nullum exhibeant titulum suæ possessionis, vel talem edant, quem colorare aliquo modo possint. Et (quod rursus pertinet ad causam possessionis) si fides notorie mala, aut si titulus indubitanter iniustus inficere præscriptionem potest, licet immemorabilem, certe, cum iniusta possessio rerum spiritualium nullo excusari possit obtentu, nemo ambigit, valere præscriptionem non posse, quantum vis antiquam, vel cuius memoria nulla sit. Sic non semper vera est regula illa, quæ docet, ea, quæ priuilegio quæri possunt, etiam consuetudine posse, quæ immemorialis sit, nam Romanus Pontifex spiritualia multa conferre Laicis potest, quæ nullo vsquâ tempore præscribere ipsi queant.

Hæc fortasse non satis opportune; vbique enim confunditur consuetudo cum præscriptione, & ibi maxime, cū de possessione disputatur; consuetudo autem, vt sic, non pos-

Centuria III. Cap. CCLXXXIV. 687

possessionem exigit, sed actuum frequentiam; quin nec bonam fidem desiderat (cum a transgressione incipiat iuste legis) nec titulum, vel alia quædam.

α Ad c. ult. de consuet. n. 15.

β Dixi Sae. Iu. contr. dissert. 9. c. 3.

γ Sup. c. prox.

δ Vide scripta ad d. c. ult. c. 1. de præscr. in 6. & qua Pet. Barbo. in Rub. C. de præscr. 30 ann. n. 322. & 348.

ε Vide Fely. ad c. accedentes. n. 6. de præscr. Conarr. Variar. lib. 1. c. 17. n. 6. scripta ad d. c. ult.

ζ Vide Barbo. sup.

η Sup. cap. 275.

An possit vnico actu consuetudo induci. *Ad cap. cum de beneficio. de præb. in 6. Cap. CCLXXXV.*

- 1 Consuetudo quid, & unde dicta.
- 2 Et quibus inducatur.
- 3 Ex actu vnico non elicitur consensus populi.
- 4 Beneficium possessum quasi seculare, cum regulare esset, mutat conditionem suam.
- 5 In præscriptione sufficit vnus actus, & cur.
- 6 Consuetudo debet esse diuturna.

Consuetudo, & ius dicitur moribus institutum, & ab eo dicitur, quia in cōi est vsu. cap. consuetudo. 1. dist. At nō potest esse huiusmodi, quin actus habeat frequentes, quos etiam nominatim requirunt Diui Principes. l. 3. C. de ædif. priu. l. 1. C. quæ sit lon. cons. Rebus itide n. factisque inducitur populi, vt loquitur Iulian. in l. de quibus. ff. de ll. quod ipsum quoque frequentiam implicat agendorum. Ex vnico demum actu, quantumcumque notorius iste sit, elici non potest assensus populi; & valet protritum illud.

lud. *Vna hirundo non facit ver.*

Explodenda itaq; est distinctio quædam Abbatis Panor.

- ^a qui, cum non nihil obstare videretur, interesse putat, an actus successiuam causam habeat, vel interruptam. Nam, si successiuam habeat per id tempus, quo possit consuetudo impleri, sufficere eum credit ad inducendam consuetudinem, quamuis vnicus sit, non multiplex;
 4 idque & Iure, & exemplo. Nam, si Clerico sæculari prouisum de regulari beneficio fuerit, & in eo manserit toto illo tempore, quo perfici consuetudo queat, beneficium illud, & sæculare efficitur deinceps, & appellatione venit beneficij sæcularis. *d. cap. cum de beneficio.* Idemque est, si pons edificatus in publico diu steterit, &c.

- Sed Abb. suo more permiscet consuetudinem cū præscriptione, nam de præscriptione nominatim loquitur Pont. *in d. c. cum de beneficio. ibi, ut præscriptio legitima sit completa;* & in hac quidem vnicus actus sufficiens est, quia veluti initium est possessionis, per quam præscriptio fit. Nō itaque durat actus iste, nec successiuam causam habet (cū prouisio de beneficio, & constructio pontis sint actus successiui, nō continui) sed effectus solus durare intelligitur, seu terminus illius actus, hoc est, possessio beneficij, & Pontis. At in cōsuetudine impossibile est introduci ius posse, nisi per actuum multiplicationem, nam isti
 5 actus per se durare non possunt, cumque consuetudo debeat esse diuturna, ^b utique talis esse non potest, nisi vel centuplicato factum probare quid valeas, ne dum semel, aut bis. Vide Suar. »

Ad

Cent. III. Cap. CCLXXXVI. 689

^a *Ad cap. vi. num. 17. de Consuet.*

^B *Sup. cap. 276.*

^γ *De ll. lib. 7. cap. 10. num. 2.*

De eadem re, & quot actus requirantur. *Ad l. 3. C. de Episc. aud. Cap. CCLXXXVI.*

- 1 *Frequenter fieri quid dicatur.*
- 2 *Habitus ex actibus frequentatis fit.*
- 3 *Frequens populus, aut Senatus quando dicatur.*
- 4 *Mos quo pacto confirmetur.*
- 5 *Consuescere, & consuetudo quid.*
- 6 *Consuetudinis parens uniformitas observationis.*

Vetustiores Iuris Interpretes (referente Bart. ^a) bis, aut ter factum aliquid volunt, ut consuetudo inducatur,

1 hoc enim satis frequens videri posse existimant *ex l. 3. C. de Episc. aud.* ubi Imp. consuetudinem peccandi vocat, si plus, quam semel admissum quid in legem fuerit.

Respondet Bar. nec male; sed meliori nota Cuiacius docet, non pertinere id, quod in ea lege dicitur, ad communem vnius Ciuitatis, vel Prouinciæ consuetudinem, de qua disputatio nostra est, sed ad mores dumtaxat vnius hominis, & deinceps ex Græca locutione rem absoluit. Ego, quid illic consuetudo sit, non aliunde percipi volo, quam ex eo, quod relative opponitur. Verba hæc sunt. *Qui impunitatem veteris admissi non emendationi potius, quam consuetudini deputauerint.* Quod igitur emendatio non est, id in ea lege consuetudo est.

Hæc itaque sententia obtinere non potuit penes eruditos viros, inter quos Connanus post Aristotelem non patitur, frequens dici posse, quod non sapius, non pluries re-

X x

pe-

petatur; nam ex eo (inquit) quod semel, aut bis fortiter
 gessit quis, titulum, aut morē sibi fortis animi non confir-
 mauit, nec geminatū alicuius virtutis opus hominem vnū
 3 ad habitum virtutis illius perducere dicitur, aut creditur;
 prout nec frequentem populum, aut Senatum dicimus, si
 duo, vel tres congregati fuerint, sed bene multos congre-
 gatos fuisse oportet, valet enim rursus protritum illud.
Una, vel altera hirundo non facit ver.

Et cum dixerimus³, ex more resultare ius consuetudinis,
 tot subinde actus esse debent, atque exempla, quot esse o-
 portet ad constituendum morem; at hercle mos non cō-
 4 firmatur absque multa actuum exercitatione, vt ex Tul-
 lio⁵ Connanus probat.⁶

5 Confirmantur hæc demum vocabulo ipso *consuetudinis*;
 Nam *consuescere* est applicari ad aliquid, & tā frequenti
 vsu agere, vt consuetudinē faciamus, sic enim legimus in
 promptuario lingue. Et M. Tull.⁷ consuetudinem definit
 esse id, quod in Ciuitate solitum est fieri.⁸

Resolutio itaque huius sententię est, non esse in hac spe-
 cie definiendum certū aliquē numerum (nā nec definiri
 quidē posse) sed prudenti hominis arbitrio relinquendū;
 deniq; eum actuum numerū esse oportere, qui satis esse vi-
 deatur, vt Ciuibus voluntatis constantia, perpetuitatemq;
 afferat, quod pro rei magnitudine, grauitate, & condi-
 tione poterit bene peritus Iudex aestimare. l. 3. C. de adif.
 6 priu. l. 1. C. quę sit lon. cons. Addit Faber, ' consuetudinis pa-
 rentē esse vniformitatem obseruationis, adeoq; eos actus
 interuenire oportere, quibus de vniformitate illa consta-
 re possit. l. nam Imperator. ff. de ll. vbi quod I. C. ait, *perpe-*

tuo

Cent. III. Cap. CCLXXXVI. 691

quo, actuum pluralitatem significat, & quidem sine interruptione aliqua, ut etiam voluere Abb.² & Cuiac.² quod vero iungit, *similiter*, significat uniformitatem. Sic tot actus numerare oportet, quot requiri videantur, ut verisimiliter transierit ad notitiam populi, quod & receptum comm. apud Canonistas fuit¹⁴.

Sunt, qui tot actus requiri existiment, ut primorum nulla omnino memoria haberi possit. Et hi quidem obtinent, si obtinere & illud potest, quod alibi disputo¹⁵, prescriptam non videri consuetudinem, quæ id ipsam non habeat temporis, ut eius initij memoria nulla sit.

² Ad l. de quibus. ff. de ll.

³ Obs. lib. 20. cap. 1.

⁷ Lib. 1. cap. 10. n. 6.

⁸ Sup. cap. 107.

⁹ 2. de Orat.

¹⁰ Sup.

¹¹ In Topic.

¹² Vide Coras. d. l. de quibus. num. 8. Corra. sup. num. 6.

¹³ Ad l. si de interpretatione. ff. de ll.

¹⁴ Ad cap. ult. de consuet. num. 19.

¹⁵ d. l. si de interpretatione.

¹⁶ Vide Abb. sup. n. 17. Snar. de ll. lib. 7. cap. 10. num. 3.

¹⁷ cap. 277. & seq.

De eadem re, & quid si actus illi iudicarij sint. *Adl. nam*
& his. ff. de inoff. test. Cap. CCLXXXVII.

1 *Afsiduum, & frequens quid.*

2 *Srylus bifariam capitur.*

3 *An duæ, vel tres sententiæ consuetudinem faciant.*

4 *Aliud consuetudo, aliud sententia.*

5 *Perpetuo fieri quid dicatur.*

6 *Ex sententijs iudicantium quando consuetudo fieri censeatur.*

X x 2 Si

SI actus iudicarij sint, sufficere duos ad inducendam consuetudinem, seu stylum plerique autumant, quos reijcit Suar.^a forte enim de stylo est, quod legitur *in d. l. nam & his. ibi, & obtinere assidue solent.* & quod rursus *in l. i.*

1 *C. quæ sit lon. consuet. ibi, frequenter, &c.* & scimus, quid assiduum dicatur, aut frequens. Rem tamen componit
2 idem author, ut stylum bifariam capere debeamus, vel ut vim legis habentem, & tunc ea omnia requiri ad stylum docet, quæ ad consuetudinem exigere diximus; vel ut non habentem vim legis, sed ut quasi adluetum quid, quod imitari bene est omnibus ob prudentiam, & convenientem quendam modum procedendi, & tunc sufficere duos, aut tres actus iudiciales credit, quod & verum est.

3 Sed obstat rursus; nam si duæ, aut tres sententiæ, quæ iudicatam rem fecerint, consuetudinem inducunt, nemo dubitauerit, stylum quoque ex duobus, vel tribus iudiciorum actibus confici posse. De sententijs autem sic loquitur Calistr. *in l. nam Imperator. ff. de ll. Nam Imperator noster Severus rescripsit, in ambiguitatibus, quæ ex legibus proficiuntur, consuetudinem, aut rerum perpetuo similiter iudicatarum auctoritatem vim legis obtinere.*

Credit Cuiac. aberrare eos, qui putent, duas sententijs Iudicis in eodem genere litis consimiles consuetudinem facere posse; aliud enim consuetudo est, aliud res iudicata; & quod Calistratus ex Severo respondet, magis retorquetur, cum consuetudinem disjungat ab auctoritate rerum iudicatarum per alternatiuam, aut, quam extra propriam naturam trahere non oportet, ut infra.

Ar

Cent. III. Cap. CCLXXXVII. 693

At (inquiēs) fatemur, aliud esse consuetudinem, aliud re iudicatam, sed contendimus, ex iudicatis rebus effici consuetudinem posse, quasi ex notorijs quibusdam exemplis; *d. l. nam Imperator.*

- 5 Ego vero ex Calistrato contrarium habeo; sic enim loquitur. *Aut rerum perpetuo similiter iudicatarum.* Quid est, quod ait, *perpetuo*? Numquid perpetuo factum dici potest id, quod bis, ter ve factum fuerit? Rursus, si duæ sententiæ consuetudinem faciunt huiusmodi, an non exemplis iudicabitur? Videbis, quā districte prohibeat id Iustin. in *l. Nemo. C. de sentent. &c.* ibi, *cum nō exemplis, &c.*
- 6 Sic autem, ni fallor, dirimenda quæstio est. Alia est consuetudo a populo, alia a Magistratibus per Iudicia, atque ideo per alternatiuam, *aut*, disungi potuere, cum tamen utraque, & dicatur consuetudo, & sit. Si itaque res iudicæ complures sint, & similes, aut si de re aliqua, quæ legibus ambigua esset, iudicatum diu fuerit, Iudicia illa vim legis sortiuntur, consuetudinemque inducunt. Nam si populus maxima ex parte rudis, atque illiteratus perenni, & diutina exercitatione consuetudinem facere potest, quanto magis poterunt id Iudices, qui causæ cognitionē habent? quod enim Magistratus faciunt, & Iudices, ipse etiam populus, ipsi (inquam) Ciues facere videntur. At, si duæ sententiæ sint, vel etiam plures duabus, neque accedant requisita alia veræ consuetudinis, hoc est, præsumpta Ciuium conuentio, quæ morem fecisse credatur ex actuum frequentia, temporis etiam diuturnitas, &c. utique sententiæ illæ eius erunt authoritatis, ut inter litigatores facere ius possint, non inter Ciues.

^a Dell lib. 7. c. 11. n. 11.

^b Ex promptuario lingua, & Briss.

^c Obser. lib. 20. c. 1.

^d Cap. prox.

An contradicto Iudicio consuetudinern firmari oporteat.

Ad l. cum de consuetudine. ff. de ll. Cap. CCLXXXVIII.

- 1 Consuetudo publica esse debet.
- 2 Et quomodo inducatur.
- 3 Et per quos actus innotescat.
- 4 Consuetudo existere, & probari Iudici debet.
- 5 Res inter alios acta alijs non praeiudicat.
- 6 Magistratus Princeps est Ciuitatis.

Affirmant Glosatores², quasi qui legerint, oppositum fuisse alicubi, ne valere consuetudo posset, propterea quod non erat in contradicto iudicio obtenta. *cap. Abbate. §. ad hoc autem. de verb. sig.* Sed & Vlp. in *l. cum de consuetudine. ff. de ll. Cum de consuetudine* (inquit) *Ciuitatis, vel Prouinciæ confidere quis videtur, primum quidē illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquando Iudicio consuetudo firmata sit.*

- 1 Et re vera, vix potest consuetudo prouulgari quasi in populo (vt oportet) nisi publice obtinuerit, hoc est, in contradicto partium.

Et quia videbatur obstare *l. nam Imperator. ff. de ll. ibi, cōsuetudinem, aut rerum perpetuo similiter iudicatarum auctoritatem, &c.* quasi vero aliud consuetudo sit, aliud, quod contradicto firmatur, propterea explicant aut pro eo, cū nouum non sit, alternatiuam dictionem disiungere interdum. *l. si ex toto. §. 1. ff. de leg. 1. l. Titio. ff. de leg. 2. l. ille*

aut

Cent. III. Cap. CCLXXXVIII. 695

aut ille. in princ. ff. de leg. 3. interdum coniungere. l. saepe.
ff. de verb. sig.³

- 2 Sed contrarium obtinuit frequentioribus votis, & bene;
Nam consuetudo inducitur tacita Ciuum conuentione.
l. sed & ea. ff. de ll. tacito itaque Ciuum consensu, quem
diuturni temporis cursus adprobauerit. l. de quibus ff. eod.
§. ex non scripto. Instit. de Iu nat. &c. In ijs autem, quæ in-
duci possunt solo consensu, necessaria non est authoritas,
3 aut præsentia iudicantis. arg. l. siue apud acta. C. de Tran-
sact. consensus enim per actus quoslibet, etiam minus
solemnnes, atque extraiudiciarios satis superque declara-
tur. l. ult. ff. de reb. eorum, &c.

Addes, de contradicto bifariam disputari posse. Primo,
vt quæstio fuerit penes Magistratum, an consuetudo es-
set de re aliqua, & Magistratus pronunciauerit, consue-
tudinem esse de illa re, aut saltem sententiam suam in-
laudata illa consuetudine expressim fundauerit. Dein-
ceps, vt nihil Iudex de consuetudine nominatim expref-
ferit, sed bis iuxta consuetudinem, cuius non meminif-
4 set, iudicarit. Vt cumque autem se res habuerit, non po-
tuit certe Iudex æquum litigatoribus iudicium ferre, quin
probata ei consuetudo fuerit. At quomodo probari ei
legitime consuetudo potuit, si nondum penes alium Iu-
dicem obtenta contradicto Iudicio erat?

At (inquies) erat consuetudo quidem, sed non satis firma.
d. l. cum de consuetudine. pronunciante vero Magistratu
firmata deinceps fuit. Subsisto; nam primus ille Iudex,
qui pro consuetudine Ius dixit, id vtique non aliter agere
potuit, quam si consuetudo legis vicem obtineret; At quo

pacto vim, aut vicem legis assequi potuit consuetudo illa,
 quæ contradicito iudicio firmata non fuisset, si necessaria
 contradicito ista est? At etiam, si rebus iudicatis consue-
 tudo fieret, vt sic, vnicum Iudicium satis esset, saltem in
 primo illo capite, quo pronunciaisset Iudex, de re contro-
 uersa consuetudinem esse; nam hæc sententia ius faceret
 5 inter omnes, si credimus Zasio; quod enim vulgo dici-
 mus (ait ille) res inter alios actas alijs non præiudicare,
 verum quidem est quoad iura Titij, vel Sempronij, sed
 6 non quoad publicum ius Ciuitatis, cuius Princeps est Ma-
 gistratus. *l. spadonem. §. si Ciuitas. ff. de excus. tut.* quapro-
 pter, quod is facit, videtur facere ipsa Ciuitas. *l. i. §. omnia
 enim. C. de Vet. Iu. enucl.*

a *Ad c. ult. de Consuet. ad Rub. C. qua sit lon. cōsuet. ad d. c. Abbate. ver. cōtradictio.*

b *Vide Barbo. in dict.*

c *De comm. Abb. d. c. ult. n. 16. Aym. conf. §. n. 6. Socc. cons. 99. n. 3. lib. 1. Vlt. in §. ex non scripto. n. 10. Inst. de Iu. nat. Svar. de ll. lib. 7. c. 11. n. 2. Et pro hac sententia Conna. lib. 1. c. 10. n. 11. Cuiac. obs. lib. 20. c. 1. Corus. d. l. cum de consuetudine. &c.*

d *Ad l. de quibus. n. 29. ff. de ll.*

De eadem re, & obiectorum conciliatione. *Ad d. l. cum
 de consuetudine. ff. c. Cap. CCXIC.*

- 1 *Confirmari interdum dicitur, quod sat firmum ex se est.*
- 2 *Sententia Iudicis non constituit seruitutem, sed declarat.*
- 3 *Confessio depositarij non inducit obligationem, sed probat.*
- 4 *Consuetudo difficilis est probationis.*
- 5 *Nouum non est, a Iurisconsultis consilia dari.*

QUod allegabatur, publicam debere esse consuetudi-
 nem, verissimum quidem est, sed non eo sensu, vt
 contradicito opus sit. Confert istud quidem maxime, vt
 con

Centuria III. Cap. CCXIC. 697

consuetudo probetur, & quasi prouulgetur, sed necessarium non est; cum enim consuetudo, ut dicebamus, præsupponatur nota priori illi Iudici, qui in ea iudicium protulit suum, nec potuerit esse per contradictum nota, satis liquet, notitiam aliunde acceptam, quam ex contradicto, esse.

Habet itaque sententia Iudicis hoc maxime, ut probare consuetudinem possit, si quæ inducta prætenditur, neque aliud Vlpianus voluit in *d.l. cum de consuetudine*. Cum (inquit) *de consuetudine Ciuitatis, vel provinciae confidere quis videtur* (hoc est, secundum Cuiac. " Si vnus asserit, talem esse consuetudinem, alter vero negat, talem esse) *illud explorandum arbitror, an etiam contradicto aliquo Iudicio firmata consuetudo sit*. Sententia Iudicis (ait Cuiac.)

- 1 confirmauit consuetudinem, quæ iam inualuerat, sic. n. sumitur confirmandi, firmandi, & stabiliendi verbum aliquando. *l. penul. C. de ll. l. ergo. ff. eod. cap. in istis. §. leges. 4. dist.* Confirmauit autem contradicente aliquo, & sic causa cognita, ut in *glosis antiquis* scriptum habetur. Ex contradictione igitur sententia Iudicis declarauit consuetudinem, quæ erat, non etiam fecit consuetudinem, quæ non erat. Sic dicimus, sententiam Iudicis non constituere seruitutem, sed eam, quæ est, declarare. *l. sicut. §. sed si queritur. ff. si seru. vind.* Sic per confessionem depositarij non induci obligationem depositi, probari tamen depositum, quod nisi re non contrahitur. *l. Publia. §. ult. ff. depos.* Hæc ille, cum quo & alij.²

Nec displiciturum credo, quod de eadem re docuit Alber. Rosac. vetustissimus Iuris interpret, probante Corasio.

698 **Lel. Manc. Genial. &c.**

sio. ^a Credidit ille, ab Vlpiano consilium plus dari, quam necessitatem ullam imponi, quod ipsum Abb.^e Instruens quippe Iurisconsultus eum, qui consuetudini innititur, monet, animaduertendum esse primum, num quando-
 4 cto (inquit) explicatio res fiet, & consuetudo, quæ valde difficilis est probationis, ^b satis enituerit. Nec nouum
 5 est, a Iurisconsultis consilia dari. *l. 1. ff. de inoff. test. l. is qui. ff. de rei vend. &c.*

Minus nocet, quod obijcitur ex *d. cap. Abbate. §. ad hoc autem*. Nam primo disputabatur illic de præscriptione Iuris eligendi, non de verâ consuetudine. Deinceps verba illius capituli non sunt in decisione Pontificis, sed in allegatione partis, aduersus quam definitum a Pontifice est; & quatenus a Pontifice essent, non interponuntur, ut probent, sententiam in contradicito Iudicio necessariam esse ad præscriptionem (hoc enim tam falsum est, ut nec potuerit quidem somnari) sed ut ostendatur, consuetudinem illam non satis indicijis illis probari, quibus aduersarius niti veller. Quod itaque in canone isto legitur, semel, aut bis retorquetur. Vide Suar^o.

^a *Lib. 20. obs. c. 1.*

^b *Zaf. l. de quibus. n. 29. ff. de ll. Conna. lib. 1. c. 10. n. 11. Coras. & Fab. d. l. cum de consuetudine.*

^c *d. l. cum de Consuetudine.*

^d *Sup.*

^e *cons. 73 num. 11. par. 2.*

^f *Z. f. sup. num. 25.*

^g *De li. lib. 7. cap. 11 n. 5.*

Qualem oporteat esse populum, per quem inducenda consuetudo sit. *Ad l. de quibus. ff. de ll. Cap. CCXC.*

I Con-

Centuria III. Cap. CCXC. 699

- 1 *Consuetudo a populo est quasi imperato.*
- 2 *Capax legislativæ potestatis quis populus.*
- 3 *Duplex capacitas perfectæ communitalis quoad legem, & consuetudinem.*
- 4 *Imperfectæ communitati lex non datur.*
- 5 *Communitas Mercatorum, & Monialium an consuetudinis inducenda capax.*
- 6 *Et numquid familia.*

FAtemur utique, consuetudinem non posse induci, nisi a populo, Ciuitate, communitateque perfecta. Vide *l. sed & ea. d. l. de quibus. ff. de ll. §. ex non scripto. Instit. de Iu. nat. &c. cum not.* Sed falsum esse contendimus, quod plerique existimant, solum illum (populum videlicet) inducere consuetudinem posse, qui & leges condere possit, nec dubitare nunc valemus de hac re, cum ostensum
1 alibi fuerit, consuetudinem a populo non quasi imperante esse, sed quasi imperato, quippe quæ a transgressione semper incipit iustæ legis.
2 Quocirca in eam sententiam facile descendimus, ut inducere consuetudinem populus valeat, qui possit & legem condere, si liceret, qui (inquam) legislativæ potestatis capax sit. Esse autem capax tunc creditur, cum perfecta eius populi communitas est, in tantum scilicet, ut legem condere ipsa posset, si libera esset, nec subiecta Principi. Verum, quia nonnihil obstare videbatur, seu a Clericis, qui consuetudinem enutrire aliquam aduersus Canones possunt. *cap. ult. de consuet. cap. i. de Constit. in 6.* cum legem condere non possint contra eos; seu a Laicis magis, qui

- qui introducunt sæpe aliquid in materia Religionis, & diuini cultus ex consuetudine, quod non æque possent ex lege (saltem hoc tempore, quo ferendæ legis potestas in spiritualibus eleuata ad superiorem ordinem est, & Pastoribus Ecclesiæ solis demandata) proinde resolutum est,
- 3 duplicem esse capacitatem integræ, ac perfectæ communis quoad consuetudinem, & legem, vnâ, quæ ferendæ legis sit, alteram, quæ recipiendæ. Explicant verò sic. Lex ferri non potest, nisi communitati, quæ perfecta in suo ordine sit; (imperfectæ enim communitati, vt & singulis hominibus, non leges fiunt, sed præcepta^d) cum itaque, & Clericorum, & Laicorum communitates perfectionem eam habeant in suo ordine, vt recipere leges queant, nihil obstat, ne consuetudinem quoque inducere valeant, nam, si quid deest, id supplet coniunctio Principis, vt alibi dico^e. Atque ita prorsus defendendæ consuetudines sunt, quas, aut Mercatorum communitas induxerit, aut mulierum (vtp. Monialium) cū talis vtraque sit in suo ordine, vt recipere leges possit; alleg. l. vlt. C. quæ sit lon. consuet. cum gl. 5
 - 6 Non idem forte de vnica familia diceremus, ista enim, vt non legis capax, sed præcepti, quasi non communitas, aut non satis perfecta, consuetudinem alere nequaquam posset aduersus legem. Vide tamen Roch. Curt.^f

^a Vide Suar. de ll. lib. 7. cap. 9 num. 7.

^b Sac. In contr. dissert. 1. cap. 2. & in prælect.

^c Ita colligitur ex D. Tho. 1. 2. q. 97. art. 3. ad. 3. vt per Suar. sup.

^d Suar. sup. lib. 1. cap. 9.

^e Sup. cap. 283.

^f Per. cognoscitur. & vide Bar. in l. 2. C. de const. pec. l. 2. C. quæ sit lon. cons. d. l. de quibus.

^h cap. vlt. de consue. sect. 4. n. 62.

Centuria III. Cap. CCXCI. 701

An consuetudine lex firmetur, aut quomodo. *Ad l. ergo.*
ff. de ll. &c. Cap. CCXCI.

- 1 *Lex usu non recepta an valeat.*
- 2 *Lex initio recipienda ab omnibus est.*
- 3 *Tacito consensui datur, quod negatur expresse.*
- 4 *Quomodo confirmari consuetudo dicatur contradicto Iudicio.*
- 5 *Consuetudo nouam legem stabilire dicitur, & quo sensu.*
- 6 *Iuris causæ effectrices, quæ explicantur latius.*

PROtritum illud est omnibus, usu non receptam legem non valere, quod non minus falsum, quam vulgo creditum, sed de hac re alibi satis. Si consuetudo legem non receperit, hanc fateor peremptam iure esse. *l. de quibus. ff. de ll. cap. ult. de Consuet.* sed usu abijci legem posse, si dicat quis, reum hunc facio maiestatis, quasi qui inter Principem, & populum ius diuidat sancientiæ legis, quod solus est Principis. *l. 1. ff. de Constit. Princ. §. sed & quod Principi. Instit. de Iu. nat. &c.* Denique non potest populus latam legem non recipere expressa abnuentis destinatione, sed receptam paulatim potest contrarijs vñibus antiquare; sic tacito consensui relinquitur, quod expresse negatur, non enim contumacia fouenda fuit, aut ferenda, sed tantum conniunte Principe reuerens, non reuens, immo laudabilis, moribusque, ac legibus probata transgressio, licet peccati labem continuo contraxisse intelligantur, qui primi statutam legem transgressi, aut qui primos hos fuerint imitati, neque excusabiles efficiantur, quousque contrarius usus in morem transierit plurimorum. Atque ita quidem credidi olim, & nunc credo; nec me
quæ-

- quædam amouent, vel a Iurifconsultis, vel a Diuis Principibus constitutæ leges, quæ in eum modum loqui videtur, vt legem moribus armari velint, ac stabiliri, quasi a se ipsa nutantem, si fulcrum non habeat consuetudinis; nam, quid iudicandum de istis sit, explicauimus iam satis ex Cuiac.² cum firmari consuetudinem ipsam diximus
- 4 contradicto iudicio, quæ ante contradictum fixa satis, firmaque, ac stabilis a se ipsa est. *l. cum de consuetudine. ff. de ll.* Ita olim intelligebamus, ^d quod Gratianus scribit post Augustinum in *cap. in istis. §. leges 4. distin. leges instituuntur, cum promulgantur, firmanur, cum moribus vrentium approbantur.* Firmat enim consuetudo leges, quando populus, qui illas potuit non quidem contradicto, sed tacito quodam recessu paulatim abrogare, maluit tamen in perpetuum recipere, custodire, & obseruare, vt ibi, *sicut enim moribus, &c.* Et quod ait, Telesphori legem moribus vrentium approbatam non fuisse, idem valet, non enim Clerici repudiarunt legem Pontificis (vti nec poterant) sed legitima desuetudine antiquarunt. Eodem modo accipimus nunc, quod rescribunt duo illi Impp in *l. penul. C. de ll. ibi. Cum de nouo Iure, quod inueterato vsu*
- 5 *non adhuc stabilitum est, &c.* nam stabilire illic nihil aliud, quam interpretari, est; loquuntur enim de ambigua lege, quæ, cum noua esset, claritatem sumere ab vsu potuit. *l. si de interpretatione. ff. de ll.*
- 6 Aliquanto asperior est Modestini locus in *d. l. ergo. h. v. Ergo omne ius, aut consensus fecit, aut necessitas constituit, aut firmavit consuetudo.* Et posset sane hic locus euitari ex multiplici interpretatione Scribentium, vt ecce. *Consensus*

Centuria III. Cap. CCXCI. 703

Ius (inquiunt) scilicet expressus Populi, vel Principis, ut in legibus, plebiscitis, & post legem Regiam Diuorum constitutionibus. *Neceſſitas*, hoc est, Senatusconsulta, quibus legis statuendæ ius dare necesse fuit, cum auctus esset populus Romanus in eum modum, ut difficile esset in vnu eum cōuocari legis sanciedæ causa. §. *senatusconsultum. Instit. de Iu. nat. &c. l. 2. §. deinde. ff. de orig. Iur.* Vel, *neceſſitas*, hoc est, ius gentium, quod vſu exigente, & humanis neceſſitatibus sibi homines constituerunt. §. *ius autem gentium. Instit. de Iu. nat. &c.* *Consuetudo* denique, hoc est, ius Ciuile non scriptum, quod fluxit ex interpretatione prudentum ad leges 12. tab. & quia non scriptum. l. 2. §. 2. & §. *nouissime. ff. de orig. Iu.* receptum tamen legis vice, & longa vtendi consuetudine comprobatum, propterea quoque consuetudinis nomine nuncupatum est. l. 2. ff. *de Vulg. l. 1. ff. de donat. int. vir. & vx. &c.*

Vel (si ita mauis) consuetudo ipsa, de qua loquimur, ius firmavit, non enim ipsa inducit ius non scriptum, sed tacitus populi consensus. Consuetudo itaque, si suis numeris absoluta, si in eum modum perfecta est, ut legalem Principis consensum habere videatur, inductum ius firmat, ne possit dubitari, quin ius sit, quod alioqui pro lure, & lege haberi in posterum non deberet. Vide Coras. & Fab.

Addere etiam possis, ius esse, quod æquum, bonumque est, licet nulla statuta fuerit de eo lex, ius (inquam) esse, quod, vel naturali ratione suadetur, vel Ciuium bono. Hoc itaque ius firmari a lege, si de eo fiat lex, vel a consuetudine, si vſu constabiliatur populi.

Gl.

- ^a Gl. ad c. i. *ver frangere. de treg. & pa. ubi Pan. Fely. & alij comm. teste Alexor.*
^{10.1.} *Instit. lib. 5 c. 4. q. 1. De comm. Iurist. Suar. de ll. lib. 3. c. 19. n. 1. Gutier. de*
Juram. conf. par. 1 c. 3. n. 9. Felic. de Censib. lib. 1. c. 9. n. 2. De comm. Theol. Be-
can sum. Theol. par. 2. tract. 3. c. 6. q. 3. n. 2. & 3.
^p *In prælect. ad Rub. de Constit. pag. 20. & Sac. In. contr. diff. 1. c. 4.*
⁷ *Sup. c. 289.*
^d *Sup. in d. prælect. & d. diff. 1. c. 4.*
^e *Vide Merill. Var. lib. 1. c. 1.*
^z *d. l. Ergo.*
ⁿ *Ibid. in Ration.*

An consuetudo vincat legem. *Ad l. de quibus. ff. de ll. & l.*
2. C. quæ sit lon. cons. Cap. CCXCII.

- 1 *Rationabilis esse consuetudo debet, & præscripta.*
- 2 *Item & lex rationem habere debet, qua nitatur.*
- 3 *Consuetudo, & facti nomen, & Iuris est.*
- 4 *Vsus est quid facti.*
- 5 *Copula inter genus, & speciem declaratiua est.*
- 6 *Ius Canonicum, & Civile mutuo si resouent.*

Questionem olim a me ipso latius disputatam, nec se-
mel, an consuetudine abrogari lex possit, non repono,
sed solum Constantini locum refrico in d. l. 2. nam neque
mihî ipsi satis, neque alijs feci. Negat Constant. eam ef-
se vim consuetudinis, vt vincere legem queat, quod ta-
men negare nequaquam potuit. *l. de quibus. ff. de ll. si sub-*
tilitas non valet Græcorum interpretum, hoc est, verba-
lis quædam consuetudinis a desuetudine differe[n]tia, quâ
recepit Connanus quidem, sed reiecit Cuiac., & bene.
Dixi, ex Iure Pontificio temperadam rem esse, & quod
ait Constant. consuetudinis, vsusq; longoeui non vilem
esse authoritatem, licet non adeo tantam, vt rationem
vincere possit, aut legem, sic intelligi oportere; nisi ratio-

na-

Cent. III. Cap. CCXCII. 705

nabilis consuetudo sit, & legitime præscripta. nam sic temperasse Gregorium Pont. in c. ult. de consuet. a quo Canonum, legumue interpreti recedere nefas sit, nec enim dubium, iisdem Constantini verbis locutum Pontificem sic antinomiam istam conciliare voluisse, nec minimam pati iniuriam, si ariolatum dixeris præclaræ legis conditorem. Addidi, recipiendum eodem modo esse, quod scribit Alex. Pont. in cap. cum causa. de sentent. & re iudic. & cap. sane. de tempor. ord. usus scilicet, & consuetudinis non minimam esse authoritatem, sed quæ tamen veritati, aut legi non præiudicet; nihilque ultra consuetudinem posse, quam ut eos excuset, qui non paruerunt. Nunc addo etiam, eiusdem Constantini verbis sic explicari, quod dico, ut nisi valde peruiacaci ingenio negari non possit. Verba hæc sunt. *Consuetudinis, ususq; longæui non vilis authoritas est, verum non usque adeo sui valitura momento, ut rationem possit vincere, aut legem.* Hic itaque unico contextu dicuntur duo, videlicet. *Consuetudo non vincit rationem. Consuetudo non vincit legem.* Sic consuetudinem sibi proponit Constant. quæ sine ratione est, non enim cum ratione pugnaret, si rationem haberet, & hæc ipsa est, quæ nec vincere legem valet. Puto autem consuetudinem nihil aliud Constantino esse, quam inueteratum quendam usum, qui ex duobus necessarijs alterum habeat, altero deficiat, qui (inquam) requisitum habeat temporis, & quidem longæui, sed non rationis, seu rationalitatis, cum tamen, & rationabilis consuetudo esse debeat, & legitime præscripta. d. cap. ult. Certe enim Proculus, qui Principi quæstionem proposuit,

Y y sola

sola temporis vetustate nitebatur, cui iste nō eam esse so-
 lius temporis vim respondet, quantūcumq; illud sit, vt ra-
 tionem vincere possit, aut legem, cum nec lex quidem va-
 2 leat, si rationem non habeat. *cap. erit autem. 4. dist.*

Hinc, cum dixisset Imperator, *consuetudinis*, statim adiū-
 3 xit, *et usque longæui*. Nam, quia consuetudo & nomen facti
 4 est, & iuris; *facti*, prout idem est cum usu, qui itidem fa-
 cti est, neque aliud significat, quam actuum frequentia.

c. 4. dist. 1. Iuris, prout ex facto ius elicit quasi legis. *c. 5. eod.*
 propterea, vt intelligeremus, de quam consuetudine
 tractatio esset, bene apposuit, *et usque longæui* (nam usum
 5 facti esse dubitandum non est) interiecitque copulam
 (que) de cuius natura est, vt non tam coniungat, quam
 declaret, quando inter genus ponitur, & speciem; est
 enim consuetudo genus, usus autem species consuetudi-
 nis.

Recte itaq; Gregor. Pont. *in d. c. ult.* cum agnosceret, de
 ea consuetudine Constantinum loqui, quæ solo tempore
 commendaretur, non ratione (quæ, inquam, facti ef-
 fet, non iuris, adeoque neque iuris vim habere posset, vel
 si xuo quidem constaret) iisdem Constantini verbis pro-
 pmodum vtens, ambiguam Principis constitutionem
 quadam quasi paraphrasi explicauit *h. v. Licet etiam lon-
 gæuæ consuetudinis non vilis sit auctoritas, non tamen est us-*
que adeo valitura, vt, vel iuri positivo (ne dum rationi
 scilicet) *debeat præiudicium generare, nisi fuerit rationabi-*
 6 *lis, et legitime præscripta.* Porro Ius Canonicum, &
 ius Ciuile mutuo se refouent, adiuuant, declarantque.
cap. 1. de No. op. nunc. &c.

Cent. III. Cap. CCXCIII. 767

^a In Praelect. ad Rub. de Constit. pag. 33. et Sac. In contr. dissert. l. c. 5.

^b Comm. lib. l. c. 10. n. 9 & 10.

^c Ad d. l. 2.

^d d. cap. 5. num. 7.

^e Vide sup. cap. 107.

^f Ibid. num. 5.

^g Vide relac. per Barba. dist. 110.

De eadem re, & an certo aliquo Iure probetur, consuetudini haerere assensum Principis. *Ad d. l. de quibus. ff. de ll. Cap. CCXCIII.*

- 1 Consuetudo a se ipsa non vincit legem.
- 2 Receptum esse quid quo sensu accipiatur in Iure.
- 3 Naturae ius immutabile, Ciuium mutabile, &c.

EX innumeris prope, qui Constantinum componere cum Iuliano tentarunt in d. l. de quibus. & l. 2. C. quae sit lon. conf. placuit mihi olim ^a Viquez subtilis Theologus. Is, quod ait Constant. in d. l. 2. non esse eam vim consuetudinis, ut sui momento vincere legem possit, explicat, sui momento, hoc est, sui ipsius autoritate, non enim (inquit) quasi a se ipsa vincere legem potest, sed quasi Principis accessione, & placito.

Dixi ², consuetudini Principem ad sensum praebuisse iam suum per legem generalem; nec dubium, si Pontificiū ius inspexerimus. cap. dilectus. cap. ult. de conf. cap. nouit. de Iudic. cap. in istis. §. leges. 4. dist. At, si Ciuille ius vel totum perquiramus, aiunt, nullam esse legem, quae id satis expresserit. Ego vero (si discrimen abroges consuetudinis, & desuetudinis, de quo ante ¹) nihil opinor tam claruisse in Iure isto, etenim de hac re sic scribit Iulian. in d. l. de quibus. Quare rectissime illud receptum est, ut leges non solo

Yy 2 suf.

suffragio legislatoris, sed etiam tacito consensu omnium per desuetudinem abrogentur. Legunt aliqui, rescriptum est, sed non bene, si tamen rescriptum de hac re esset, iam nihil prohiberet, ne explicatissimum haberemus consensum legislatoris. Receptum vero, non rescriptum dicit Iulianus, & quidem rectissime, nam & Solon interrogatus, quas leges optimas condidisset Athenis, eas, respondit, quas populus condidisset. Quid autem est, receptum aliquid esse? Vtique, aut legibus, aut moribus. Et legibus quidem ob utilitatem. l. servum. ff. rem pup. sal. fore; Moribus vero, hoc est, vel ipso gentium Iure. l. libertinus. l. sororis. ff. de Ritu. Nupt. vel interpretatione prudentum, quæ proprio Iuris Civilis nomine nuncupata est. l. 2. §. 2. et §. Notissime. ff. de Orig. Iur.

Denique, si Iuliani responsum haud satis nitidum videri cuipiam possit, Iustinianus tamen vel primam adolescentium scholam de hac re non sinit dubitare, cum ait in §. ult. Inst. de Iu. nat. naturale quidem ius fixum, immutabileque esse^a, iura autem Civilia mutari sæpenumero, vel tacito consensu populi, vel alia postea lege lata.

^a In praecl. ad Rub. de Constit. par. 1. pag. 39. n. 21.

^b l. 2. §. 177. c. 17.

^c cap. 285.

^d cap. prox.

^e Adde Arist. 2. Polit. 7.

^f Vide Briss. de Verb. sig. l. r.

^g Vide quæ sup. cap. 101.

De eadem re; Et an Municipale statutum generali legi præiudicet. Ad l. 3. §. Diuus. ff. de sep. viol.
Cap. CCXCIV.

1 Qua

Cent. III. Cap. CCXCIV. 709

- 1 *Qua pœna olim tenerentur, qui in Ciuitate sepelirent. 4.*
- 2 *Imperialia statuta vim ubique obtinent suam. 5.*
- 3 *Statutū municipale non valet, nisi confirmatum a Principe.*
- 6 *Et abrogatur per sequentem legem generalem.*
- 7 *Statutum de humandis intra urbem corporibus an rationem habere videatur.*

SI Municipalis constitutio communem, ac generalem legem auferre non potest, minus hercle poterit consuetudo. At municipale statutum eo venire posse, vt communi legi præiudicet, negasse creditur Vlp. in l. 3. §. *Diuis.*
1 ff. de Sepul. viol. h. v. *Diuis Hadrianus rescripto penam statuit. 40. aureorum in eos, qui in Ciuitate sepeliunt, quam fisco inferri iussit, & in Magistratus eadem, qui passi sunt, & locum publicari iussit, & corpus transferri. Quid tamen, si lex Municipalis permittat in Ciuitate sepeliri? Post rescripta principalia an ab hoc discessum sit, videbimus, quia generalia sunt rescripta. Et oportet, imperialia statuta vim suam obtinere, & in omni loco valere.*

2
3 Respondent nouiores Theologi, eam legem esse de statuto, quod Princeps non confirmarit. Alij decisionem respuunt vt maxime ambiguam, & quam pro suo quisq; capite interpretari solet. Alij aliter. Placent ij nunc, qui tuentur, fuisse illic statutum Municipale conditum ante legem generalem, nam id literæ accommodatius est, licet aliter senserim in prælect. Sic itaque facti speciem tibi effingito.

Erat lex Municipalis in Ciuitate, quæ mortuorum corpora sepeliri intra Muros permittebat. Successit rescriptum

Y y 3 Ha-

Hadriani Principis, quo indicta pœna aureorum 40. in
 4 eos fuit, qui intra urbem sepelirent, &c. Quæsitum post
rescripta Principalia an ab hoc discessum sit, hoc est, an re-
 scripta principalia constitutionem illam Ciuitatis abole-
 5 rent. *Et oportet* (inquit Vlp.) *Imperialia statuta suam vim*
obtinere, & in omni loco valere. Sic Vlpiani locus ad re
 6 non facit, nam nec disputat, an Municipalis constitutio
 generali præiudicet, sed contra.

At (inquies) non creditur Princeps generali lege statutis,
 consuetudinibusque locorum specialium derogare, quia
 facti sunt, & in facto consistunt, & ideo probabiliter
 ignorantur. *cap. 1. de constit. in 6.*

7 Resp. non reuocari statuta locorum specialia per genera-
 les Principum, vel Pontificum constitutiones, si rationa-
 bilia sunt. *d. cap. 1.* At statutum de humanis intra Urbē
 corporibus irrationabile fuisse apud Ethnicos, declarant,
 & legibus indictę pœnę *d. §. Diuus.* & verba Impp. Dio-
 cletiani, & Maxim. in *l. Mortuorum. C. de Relig. & sumpt.*
fun. h. v. Mortuorum reliquias, ne sanctum Municipiorum ius
polluatur, intra Ciuitatem condi, iam pridem vetitum est.
 Quasi (inquit Couar. ²) contra bonos mores; quod &
 nuperrime testatus est excellentiss. olim Collega meus Pa-
 ganinus Gaudent. Rhetus, Theologiæ, ac I. V. Doctor
 peregregius ³, qui insuper qua ratione euerfa lex ista fue-
 rit, &c. ⁴

^a *Suar. de ll. lib. 7. cap. 18. num. 21.*

² *Ad Rub. de Constit. pag. 40. num. 23.*

³ *Lib. 3. Var. cap. 13. n. 4.*

⁴ *De Iustin. sac. morib. cap. 28. par. 1.*

⁵ *Ibid. cap. 30.*

Cent. III. Cap. CCXCV. 7II

An obstare lex possit futuræ consuetudini. *Ad cap.*
1. de Constit. in 6. Cap. CCXCV.

- 1 Per clausulam (*Non obstante quacumque consuetudine*) quid
abrogari videatur.
- 2 Consuetudo non valet , nisi ex consensu Principis.
- 3 Lex semper loquitur , & quomodo.
- 4 Prout & scriptura obligationis .
- 5 Adueniente consuetudine paulatim filet lex .
- 6 Consuetudo duplex.
- 7 Specialis consuetudo an nota Principi .
- 8 Desuetudo quid.
- 9 Consuetudinem Princeps quando approbet .
- 10 Irrationabilis consuetudo nulla est .

Questionem maximi ponderis inter quosdam olim iu-
uentæ meæ lusus & non satis bene disputatam , euo-
lutamque per alios sæpe , sed non adhuc (ni fallor) re-
uolutam breuibus repono ; sæpe enim legibus , & statutis
adijci clausulam hanc vidimus . *Non obstante quacumque*
consuetudine , & dubitauimus , an consuetudo illa dum-
taxat , quæ legem anteiret , retundi videretur , de qua re
Dec. ^{us} Couarr. ^{us} Salas ^{us} , & c. Nunc posthabita hac dispu-
tatione , quæ ex infra dicendis satis enituerit , supponimus
in lege dictum . *Non obstante quacumque consuetudine* ,
vel quæ ante obtinuerit , vel quæ in posterum inducenda sit .
& quærimus , an induci tamen consuetudo possit , quæ
legem sic derogantem valeat abrogare .
Negauerit vtique communis Scribentium schola , cum

Y y 4 ob.

obtentum per eandem fuerit, omnem consuetudinem, etiam quæ in posterum induci posset, abrogari ex simplici illa clausula. *Non obstante quacunque consuetudine.*

2 Vide Dec. Salas §, &c. Argumentum est omnium, quia consuetudo non valet, nisi ex scientia, & patientia Principis, seu legali consensu eiusdem. "Vbi itaque lex resistit futuræ consuetudini, ibi certe, & patientia deficit, & consensus, nam semper dissentit Princeps per legem, cum & lex, quæ contradicit, semper loquatur. Vide l. *Arriani. C. de Heret. &c.*

3 Respondebat Aret. id, quod vulgo dicimus, legem, quæ lata semel fuerit, semper loqui, non simpliciter verum esse, sed ex analogia quadam, vel similitudine, quasi significare velimus per hunc loquendi modum, euulgatæ semel legis virtutem, & obseruantiam perpetuo durare. Denique scripturam quidem semper loqui, sed non semper consentire, aut dissentire, fieri enim id dumtaxat ipso

4 Legis initio. Ita quoque scripturam obligationis semper loqui, nec tamen semper de nouo obligare.

Confirmabam ego, nam vulgo dicimus, legem, dum consuetudo nascitur, atque adolescit, paulatim ipsam cōsenescere, antiquari, abrogari, & silere. At, si lex, quæ consuetudinem prohibet, per contrariam consuetudinē paulatim silet, non ergo semper loquitur, nec semper dissentit in ea Princeps, sed ad modum silentis paulatim legis ipse etiam paulatim conticescit.

Nunc statuo, non deficere consensum Principis, utcunque consuetudinem sua lege prohibuerit. Nam consuetudo, quæ generalem Principis legem cum derogatoria

il-

Centuria III. Cap. CCXCV. 713

illa Clausula abrogatura proponitur, aut ipsa quoque generalis est totius Regni, vel prouincię, aut particularis aliquius loci. Si generalis, hæc certe non potest esse ignota.

7 Principi, cum sit nota omnibus. Si particularis, aut localis, potest hæc quidem Principi non esse nota, cum facti sit, & ideo non credatur generali lege reuocari. *d. cap. 1.* sed non potest esse ignota Magistratibus, atque officarijs Principis, quibus uti Procuratoribus, & mandatorijs permilla custodia legum est. Per hoc itaque Princeps, & scire dicitur, & consentire cum derogatione, quam volumus, legis derogantis.

8 Et hæc certiora quidem, si sentiamus cum Connano, nõ abrogari legem contraria consuetudine, sed desuetudine antiquari, & quasi silentio suo, nam non alius tunc erit eius clausulę profectus, quam, ut Ministros, subditosque simul moneat, ac terreat; cum enim desuetudo (ait ille cum Græcis Interpretibus) non a rebus, & factis populi pendere videatur, sed a patientia Principis conniuentis, non minus profecto lex, quam derogatoria illa clausula ex eadem patientia statim antiquatur, cum statim restituere legem Princeps valeat, nec curet tamen.

At (inquires) officarij Principis, dum hæc patiuntur, egredi videntur mandatorum suorum fines. *l. diligenter. ff.*

Manda.

Resp. excedi etiam fines, si nulla interposita clausula sit, tenetur enim illi legibus perpetuo inuigilare, ne contrarijs vsibus antiquentur.

9 Sed postquam completa consuetudo est, statim sequitur adprobatio Principis, quæ non tam præsumitur, quam
ne-

necessaria omnino sit: est enim lex commune iugum, cui non tenentur pauci, atque ij quidem obedientiores colla submittere, si reliqui frequentius renuant; quamobrē non aliter sibi consulere Princeps potest, quam, vt legē contrarijs vsibus prope dilapsam, interemptamue in integrum restituat.

Nec probo, quod nonnulli docent, satis fore, si Princeps consuetudinem prohibuerit quasi non rationabilem, vel abusum quendam pessimum, ac detestabilem. *cap. ult. de Consuet.* Nam, si vere abusus non est, tunc corrumpere legem poterit, quasi id, de quo etiam condi lex posset. Sique abusus vere est, potest tamen, mutatis circumstantijs, in eam causam venire, vt talis non sit, & legem cum sua clausula abrogare; arg. *l. si hominem. ff. Manda.*^λ Hæc quamuis ita sint, non tamen inutilis clausula ista, est, scilicet, vt Ministros excitet, moneat, terreat, & cū his subditos male obsequentes^μ.

^a Vide prælect. ad Rub. de Constit. pag. 43.

^β Ad c. 1. n. 11. de Probat.

^γ Varia lib. 3. c. 13. n. 4. Barb. clausula. 87. n. 12.

^δ De ll. disp. 19 sect. 7. n. 1.

^ε Sup.

^ζ Sup.

^η Vide sup. c. 283. & 293.

^θ Ad c. ult. de constit. n. 10.

^ι Lib. 1. c. 10 n. 9 & 10.

^κ Vide sup. c. 273.

^λ Vide sup. in prælect. ad d. Rub.

^μ Ibid.

An consuetudo, quæ præter legem est, posse aliquid plus videatur, quam possit lex. *Ad l. de quibus. ff. de ll. & cap. ex multis. 1. q. 3. Cap. CCXCVI.*

- 1 Consuetudo valet, vt nouus Canonicus in utilitatem Ecclesie, vel sacrarij erogare aliquid debeat.
- 2 Et an statutum valeat de eadem re. 5.
- 3 Consuetudinis, & statuti differentia quedam, quæ rejicitur.
- 4 In simoniaca re quale tempus inspici solet. Iam

Centuria III. Cap. CCXCVI. 715

- I** Am, quid sentiendum de hac re sit, ex multis patet, quæ supra. Vnicus manet scrupulus in Decreto. Dicunt,
- 1 valere consuetudinem posse, vt nouus Canonicus in utilitatem Ecclesiæ, vel Sacrarij dare aliquid teneatur, de
 - 2 qua ipsa re statutum si fieret, non valeret. Authorem memorant Alexandrum. 2. Pont. *in cap. ex multis. prope fi. 1. q. 3.* qui Simoniacę prauitatis dolos auertere sollicitus, atque emendare, statuit, nihil exigi a beneficiarijs posse, quod in constructionem, aliamue Ecclesię necessitatem conferatur, ne videantur beneficia precio dari.
 - 3 Responderi tamen solet, stare differentiam hanc legis, & consuetudinis plus in honestate causæ, quam in ratione potentix; nam constitutio (inquiunt) principium nõ habet voluntarium, sed coactiuum, adeoque simoniacus cum tamen Consuetudo principium habeat voluntarium, nec nisi a liberalitate inducentium; quare, &c.
 - 4 Quis non rideat? Nihil enim referre intelligo, habeat ne consuetudo principium voluntarium, vel coactiuum magis, cum in Simoniacæ hæresi spectari tempus soleat, quo spiritualis res cum temporali precio cõmutatur, quo quidem tempore inducta per vsum consuetudo non minorem necessitatem Præbendario facit, quam statutum, qualecumque demum fuerit principium consuetudinis, aut esse potuerit.
- Alij itaque, nec statutum valere posse existimant, nec consuetudinem. Ego vtrumque recipio libens; nec me remouet Alex. *in d. cap. ex multis.* nam illic eorum fraudibus occurri debuit, qui, vt Ecclesiastica beneficia consequerentur, aliquid obtulissent, quod in rem Ecclesiæ,
vel

vel pauperum verteretur. Nos de Clericis illis loquimur, qui nulla tali oblatione præmissa Præbendas, aut dignitates laudabili collatione pro merentur, sed earum fructus habent statuto, vel cōsuetudine obligatos ad aliquid dandum, vel soluendum, in qua re nec somnari quidē aliquid posse, quod Simoniam sapiat, plusquam manifestum est.

^a cap. 283. & 290.

^B Vide Fely. ad c. cum Al. n. 20. de Conflit.

^γ Rip. ibid. n. 127.

De sententia Pauli in l. si unus. §. pactus ne peteret. ff. de Pact. Cap. CCXCVII.

- 1 Pactum pacto eliditur.
- 2 Pactum de petendo an resolutiuum pacti de non petendo
- 3 Pactū de non petendo an resolutiuū præexistentis cōtractus.
- 4 Pactum non agendi de iniuria totam obligationem subuertit.
- 5 In Stipulationibus ius continetur, in pactis factum, quod explicatur.
- 6 Pactum pacto ut tollatur ipso Iure, quæ requirantur.
- 7 Iniuriarū, & furti actiones ipso Iure tolluntur pacto, & cur.

Pactus, ne peteret (inquit Paul.) postea conuenit, ut peteret: prius pactum per posterius elidetur, non quidem ipso Iure, sicut tollitur stipulatio per Stipulationem, si hoc actum est, quia in stipulationibus ius continetur, in pactis factum versatur, & ideo replicatione exceptio elidetur, &c. Difficilis sane nodus; nam si conuenerit, non peti, & deinceps conuenerit, peti, nouum videri poterat, pactum, quod solo consensu perficitur (l. i. ff. de Pact.) contrario con-

Centuria III. Cap. CCXCVII. 717

consensu tolli nō posse. *l. nihil tam naturale. ff. de Reg. Iur. l. prout. ff. de Solut. l. 2. C. de remiss. pig.*

Iustior credi possit explicatio, quæ & nuper obtinuit, tunc pactum contrario pacto funditus aboleri, cum alterum altero vnde quaque dissoluitur, quod tunc euenit, cum paciscentes volunt in secunda cōuentione id, quod priori destinationi contrarium omnino est, vtp. si emptum quid fuerit, pro inempto esse. *d. §. pactus. vers. idem dicemus. l. ab Emptione. ff. de Pact.*

- 2 Non ita in pacto hoc, de quo disputamus, qui enim pactum nouum facit, vt, *petere licere*, is obligat se, ne prohibeat, ab aduersario petis non itaque resoluit pactum præcedens, nam possunt stare simul duo hæc, videlicet, obligatio non petendi ex parte conditoris, & obligatio non impediendi a parte rei.

- 3 Hæc ipsa causa est, cur pactum de non petendo anteriorem obligationem non dirimat ipso iure, est enim indirecta quædam cōuentio, & possunt stare simul hæc duo quoque, scilicet, vt debeas mihi aliquid, & tamen non possim petere, petitio enim non obligationem respicit, sed exactionem.

Mihi vero quod de utroque dicitur suspectum omnino est, securus tamen an cadere possit talus, si iacere incipio, est cur verear maxime. Pactum non petendi, si totum respicit contractum antecedentem, esse plene resolutiuū eiusdem contractus, dubitare non possum fere, verum tamen, si contractus ille solo cōsensu constitit. *l. cum Emptor. ff. de rescind. Vend.* Hinc & acceptilationis, vt ibi, & *d. l. si vnus. §. si acceptilatio.* & donationis, seu liberationis, aut etiam solutionis vicem habet. *l. contra Iuris. §. si filius. ff.*

4 ff. de Pact. l. in adibus. in princ. ff. de donat. l. Creditori. C. de Pact. Sed & pactum non agendi, cum de iniuria queri poterat, totam obligationem subuertit ipso Iure. d. §. pactus. ver. sed si pactum. Pactum etiam, quod petendi est, continere promissionem, quæ directo non feriat pactum ante factum, mihi certe non suadebitur, nisi in ore paciscentium talia componamus verba, ut nostræ huic intentioni valeant deservire. Adde, quæ Iustin. in §. 1. Instit. de Replicat. ibi, in contrarium pacti sunt, &c.

Quid ergo est, quod habet Paulus, exceptionem elidi per replicationem oportere? Quid (inquam) quod iste docet, pactum pacto quantumvis contrario ipso Iure tolli non posse? Respondet illic Paul. l. v. Quia in stipulationibus ius continetur, in pactis factum versatur. Hoc est; Quia licet stipulatio quoque facti sit (nam stipulari non minus facti est, quam pacisci) in ea tamen versatur Ius, hoc est, autoritas Iuris Civilis, quæ facit, ut stipulatio per stipulationem ipso Iure statim perimatur, licet nulla fuerit de stipulatione exceptio proposita. In pacto autem nullum Ius Civile, nulla (inquam) autoritas versatur Civilis Iuris, cumque nullum in eo Ius versetur, nihil etiam in eo fieri ipso Iure dici potest, quocirca, nisi de pacto excipiat, nihil etiam excidit ab anteriori obligatione, nihil (inquam) anterior obligatio patitur detrimenti.

Sique obieceris forte, saltem in pactis versari Prætorium Ius. Occurrit Fab. esse quædam pacta, quæ ius istud specialiter approbat, & quibus tum obligationem præbet, tum actionem, qualia hypothecæ, & pecuniæ constitutæ (ut enim ita fieret, sua sit utilitas. l. 7. ff. de Iust. & Iur.)

sed

Centuria III. Cap. CCXCVII. 719

sed generaliter pacta plus defēdi ex facto Prætoris viuentis, quam edicto eiusdem. Non enim (ait ille) ita Prætor constituit, vt dicat, pacta seruanda esse, sed pacta seruaturum se. *l. Iurisg. §. ait Prætor. ff. de Pact.* quæ verba non tam Prætorium ius, quam factum præferunt Prætoris, a quo exceptionis opē capiunt, vel replicationis. Hinc bene loquitur Paulus, pactum pacto elidi, stipulatione vero stipulationem tolli; nam tollere est ipso iure, & iuris, elidere autem facti, est enim *elidere* nihil aliud, quam tollere quasi conflictu, & concursu corporum, quo verbo nostri frequentissime vtuntur.

- 6 Hæc cum ita sint, fit tamen interdum, vt ipso iure contractus auferatur contrario pacto, *vt d. vers. Idem dicemus. & d. vers. Sed si pactum.* Tu igitur aduerte, verius ne forte sit, requiri coniunctim duo, vt contrario pacto pactum auferatur ipso iure; alterum, vt resolutiuum plane sit præcedentis obligationis, alterum, vt & iuri probetur nominatim, sic, vt auxilio Prætoris opus non sit; forte enim alterum non sufficit, vt credebatur, neque ab re, Paulus contractus memorat bonæ fidei, qui solo consensu constant, & iniuriæ actionem, quæ pacto remittitur non agendi, si quidem lege 12. Tab. scriptum erat.

Si membrum rupit meum, e pacto talio esto.

- 7 Pacisci itaque licebat de iniuria, sed extra pactum talio erat iniuriæ pœna, referent. Gell. Adde *l. si tibi. ff. de pact.* vbi idem de furto. *h. v. Quædam actiones per pactum ipso iure tolluntur, vt iniuriarum, item furti.* Res denique eo reddit, vt tunc pactio ipso iure aliquid operetur, cum auxilium habet Iuris Civilis, & cum pactum, quod de petendo

do est, legi probatum non reperiatur in ea specie, quam sibi proposuit Paul. quamvis forte resolutivum credas, ipso tamen Iure obligationem non auferet præexistentis obligationis; ut enim auferat, iustum esse oportet. *l. Stichum. §. naturalis. ff. de solut. vbi Papinianum sic interpretor, licet alij aliter, & præcipue Alc. & Gouea.*"

^u Vide Eguinar. ad *l. si tibi. ff. de Pact. lat. ff. Ioan. Bolognet. hic.*

^B In Rational.

^γ Cuiac. & Fab. hic. *Acute Conna. lib. 5. c. 2. n. 11.*

^d Vide Eguinar. sup.

² Vide Gouea Variar. lib. 2. c. 26. *Aliter. Conna. sup. circa fin.*

^ζ Ad *l. lege obuenire. ff. de Verb. sig.*

ⁿ Ad *l. 1. §. id quod n. 16. ff. ad l. Falcid.*

An pactum non petendi naturalem obligationem ipso Iure tollat præhabitæ conventionis. *Ad d. l. si unus. §. pactus. ff. de Pact. Cap. CCXCVIII.*

1 *Pactum non petendi an præcedentem conventionem perimat ipso Iure.*

2 *Iustum pactum quod.*

3 *Quæ facti sunt non se mutuo tollunt, sed elidunt.*

4 *Naturalis obligatio iuris ne, an facti.*

5 *Pactum quando tollatur pacto ipso Iure.*

6 *Ut ipso Iure aliquid fiat, quid requiratur. 8.*

7 *Pactum non petendi an paciscentem obliget naturaliter.*

PACTUM non petendi re integra dirimere contractum valet, qui solo consensu perficitur, si totum respicit, si (inquam) id agere videtur, ut a negotio discedatur. *l. cum Emptor. ff. de resc. vend.* At si contractus præcedens re forte constat, aut verbis, secus est. *l. nihil tam naturale. ff. de Reg. Iu.* Hunc autem sibi proponit Paul. in *d. §. pactus. dñ*

cos

eos contractus statim excipit, qui solo consensu fiunt. ibi
Idem dicemus, &c.

Volunt tamē (hęc enim cum Bartolo^a communis scho-
 la est) obligationem naturalem præexistentis contractus
 auferri ipso Iure, si conuentum pacto fuerit, non peti, id-
 que authore Papin. in l. Stichum. §. naturalis. ff. de solut.
Naturalis obligatio (inquit) *ut pecunie numeratione, ita ius-*
to pacto, vel Iureiurando ipso Iure tollitur, quod vinculum æ-
quitatis, quo solo sustinebatur, conuentionis æquitate dissoluitur.

- 2 Sed quid Papin. senserit, iam liquet satis². Iustum pactū
 credidi esse, quod iuri probaretur, quale non est pactum
 de non petendo in ea specie, cum nec resolutiuum qui-
 dem sit præcedentis conuentionis.

Alijs itaque argumentis rem tuentur, quæ partim reuolu-
 ta iam sunt², partim se ipsa demonstrant^o, cum tamen
 contraria pars solidissimis nitatur fundamentis. Vide
 l. si tibi decem. §. de pignore. ff. de Pact. l. 3. §. nunc de ef-
 fectu ff. de lib. leg. l. siue apud acta. C. de Transact. Vnum
 est, quod dissimulare nec possū, neque æquo animo fer-
 re. Nam si eos interrogem, an pactum de petendo na-
 turalem auferat obligationem prioris pacti, quod de
 non petendo est, negabunt utique. d. §. pactus. At, si
 rursus peto ab eis, quæ sit ratio discriminis, ut pactum
 non petendi naturalem obligationem perimat contra-
 ctus præcedentis, nec tamen naturalem obligationē pa-
 cti, quod de non petendo est, extinguere pactum possit
 de petendo initum, prorsus obmutescant necesse est.

- 3 Sic itaq; constituo. Duo facta non ipso Iure tollere se pos-
 sunt inuicem, sed elidere; sunt enim duo facta quasi duo

Zz

cor-

corpora, ut dixi ante, nec potest ipso Iure operari aliquid, nisi id, quod a Iure est, ut stipulatio. *d. §. pactus*. Atqui naturalis obligatio (ut bene Alciat.) licet Iuris quoad se ipsam sit, cum a naturali sit Iure, respectu tamen Ciuilis Iuris est
 4 facti, quapropter, sicut pactum non tollitur pacto ipso Iure, nisi in quibusdam causis, quæ ministerium habent Iuris
 5 Ciuilis. *d. §. pactus. l. si tibi. ff. de Pact.* ita & naturalis obligatio naturali contraria obligatione tolli nequaquam potest, nisi adstiterit Ius Ciuile. Denique, ut ipso Iure aliquid
 6 fiat, ab imperio est Ciuilis legis, non a ratione, vel instinctu Nature.

Hæc agnoscens Tribun. *in §. praterea. Instit. de Except. Praterea debitor* (inquit) *si pactus fuerit cum creditore, ne a se pecunia peteretur, nihilominus obligatus manet, quia pacto conueni- uento obligationes non omnino dissoluantur.* Obligationes (ait) in numero plurius, ut scias, elidi utramque, vel naturalis illa sit, vel Ciuilis, sed neutram dissolui omnino.

Neque allegare mihi debes, ex pacto illo, *non peti*, obligationem contrahi naturalem, *quominus liceat petere*, arg. *l. ubi pactum. C. de Transact.* ergo & auferri illam posse, quæ pre-
 7 existit.

Nam & illud fatearis necesse est, ex pacto etiam de petendo nouam nasci naturalem, unde simul disquirendum tibi est, cur hæc non contrariam continuo abroget pacti anterioris, quo conuentum erat, *non peti*. Scio, dubitatum fuisse, an ex pacto isto non petendi oriatur obligatio, sed dum aliud disputo, id proponere mihi debeo, quod verius est. Statues igitur, obligationem, quæ non ipso Iure inducitur, sed naturæ est, & facti, non posse aliam
 ipso

Cent. III. Cap. CCIC. 723

ipso Iure auferre, sed elidere, quapropter, si pactum naturalem pariat obligationem, non ideo sequi tamen, ut naturalem perimat ipso Iure.

^a d. §. pactus. n. 8. ubi scriben.

^b Sup. c. prox.

^c Ibid.

^d Vide Bolognes. latiss. d. §. pactus. n. 30. ubi omnes.

^e d. cap. prox.

^f Lib. 1. Parad. c. ult.

An donatio facta Ecclesiæ infirmetur ex l. si unquam. C. de
Reuoc. donat. Cap. CCIC.

- 1 Factum insigne Aurelij Episcopi Carthaginensis.
- 2 Ecclesia filiorum vice est.
- 3 Salus animæ filiorum commodis præferri debet.
- 4 Laicorum Principum legibus an obligetur Ecclesia.
- 5 An constitutio actum irritans ad vim directiuam pertineat, vel coactiuam.
- 6 Dispositio d. l. si unquā. ultra liberos nō extenditur & cur.
- 7 Libertus quid Patrono debeat, aut liberis Patroni.
- 8 Quod receptum contra Iuris rationem est non trahitur ad consequentias.

CUm per multas ambages disputatum de hac re esset, visum denique, totum momentum quæstionis esse in D. Augustino, qui hæc scribit peregre in cap. ult. 17. q. 4. Quicumque vult, ex hereditario filio, heredem facere Ecclesiam, querat alterum, qui suscipiat, non Augustinum, immo Deo propitio nullum inueniet. Quam laudabile factū sancti, ac venerandi Episcopi Carthaginensis? quomodo impleuit os omnium, qui sciunt, laudibus Dei? Quidam enim

Zz 2 cum

cum filios non haberet, neque speraret, res suas omnes (re-
tento sibi Usufructu) donauit Ecclesie. Nati sunt ei filij postea,
& reddidit Episcopus nec etiam opinanti illi, quæ donauerat.
In potestate habebat Episcopus non reddere, sed Iure fori, non
iure poli.

- 2 Sed cur, obsecro, iure fori? Forte (inquiunt) quia Ecclesia
- 3 filiorum vice est; Aut, quia salus animæ filiorum com-
modis præponi debet, cum sic donatum videatur Deo.
Sed perperam, & Augustinus quidem neminem repe-
riendum fore existimat, qui donationem recipiat, nam
præualituram filiorum commiserationem.
- 4 Aliorum sententia fuit, non debuisse Episcopum reddere
Iure fori, quia Laicorum Principum lex obligare Ecclesiā
non potuit. *cap. Ecclesia S. M. de constit.*

Hic error omnis; immo enim Ecclesia Ciuium legum,
quas ipsa non reiecerit, dispositionem sequi nō dedigna-
tur. c. 1. & 2. de No op. nunc. neq; earundem respuit famu-
latū, ubi equitatis, Iustitiæque vestigijs insistent. *cap. super
specula. de priuil.* Atqui maximam esse æquitatem Ciui-
lis constitutionis ipse te Augustinus docet cum præclaris-
simo exemplo Aurelij Episcopi, ipse (inquam) te Iure
poli, iure Dei, te denique conscientie tuæ lege obstringit,
vt superuenientibus filiis bona restituas. Conclamant
Thelogi, ac Iurisperiti omnes, subijci Ecclesiam Ciuium
legibus, si iustæ sunt, si communem totius Reip. bonum
tuentur, si Ecclesiasticam dignitatem cum immunitate,
libertateq; eiusdem reuerentur, statum Clericorum non
turbant, Pōtificijs legibus non repugnāt; nā Ciuiles leges
quasi

quasi Canonicas Ecclesia seruat, vtp. per sacrosanctos Canones generatim probatas, ac receptas^d.

- 5 Addidimus alibi^e, Ecclesiam non teneri legibus secundū vim coactiuam, sed bene directiuam. Enimuero, si queratur, an constitutio actum irritans ad directiuam referatur, vel coactiuam legis potestatem, sic distinguunt Theologi frequentius; vt, si irritandi actus mere pœnalis sit, tunc in vi coactiua totus esse videatur, neque afficiat Clericalem statum. Sin non mere pœnalis sit, sed honestatem aliquam præferat circa bonos Reip. mores, (qualia sunt testamentorum, contractuumque solemnia, & donationum ob liberorum superuenientiam discrimina) ad directiuam potestatem reduci omnino debeat.

Quid ergo est, quod August. ait, *Iure fori*? Quantum conijcio, est hoc. Incertum maxime est, an verba illa Augustini sint^e, qui fuit procul dubio post Constantinum, & Constantem æquissimę illius legis Authores. Forte igitur alterius fuere, qui duos istos Principes præcessisset. At etiam, si Augustini sunt, erat ille quidem iuris disciplina valde eruditus, vt eius scripta indicant^o, sed non Iuriscōsultus; qui si etiam talis fuisset, bene utique sensisse videretur, beneficium *d. l. si unquam*. non aliter ad filios, qui nati ex insperato essent, pertinere, quam si donatum liberto foret, de quo nominatim loquuntur Diui Principes. Id cum plurimi olim credidissent, fuit deinceps tam bonis rationibus cōfirmatum a Donel.^o vt iam dubitari de hac re nequaquam possit. Sunt enim in libertis singularia quædam ob beneficium inanimissionis, ob quæ pati æquis animis debeant, ad patroni filios reuerti ea, quæ

donata essent, cum & ipsos filios alere teneantur ex suo, si egeant. *l. si quis a liberis. § solent. & §. utrum. ff. de lib. agnos. eosque habeant hæredes certis conditionibus. §. sed nostra. Instit. de success. libert.* Cumque contra generalem Iuris rationem statutum in libertis fuerit, donata reuocari, & quidem ipso Iure^a, nec produci ad consequentias debeat id, quod contra Iuris rationem receptum est. *l. quod vero. ff. de ll. l. quod contra. ff. de Reg. Iu. cap. quæ a Iure. eod.* sequitur, non fuisse ad alios protrahendum, quod de his fuisset speciali ratione constitutum. Ergo donatio Ecclesiæ facta, ut & alijs, qui liberti non sint, stare iubetur, licet filij superuenerint, atque ita Augustin. optime respondet, non Iure fori reddere Episcopum debuisse, sed Iure Poli, hoc est, æquitatis, charitatis, & miserationis.

^a Vide scripta ad d. l. si unquam. ubi Tirac. cum relatis ver. libertis. n. 79. Rip. n. 49. Donel. n. 18. Fach contr. lib. 3. c. 86.

^b Vide, qua ego Sac. Iu. contr. dissert. 32.

^c Vide relator d. dissert. 32. n. 9.

^d Ibid. post relatos. n. 11. & 12.

^e Ibid. n. 20. & sup. c. 125.

^f Omnes cum Sal. de ll. disput. 14 sect. 9. n. 108.

^g Fachin. sup.

^h Sup.

ⁱ Donel. ibid. post alios.

De generali Urbium distinctione ex Modest. Et singularibus quarundam laudibus. *Ad l. 6. ff. de Excus. Cap. CCC.*

DI A L O G I S M V S

- 1 *Authoris vita, & vices.*
- 2 *Trium Senatorum laudes.*
- 3 *Venetæ Urbis admiranda. 7. 24.*
- 4 *Bartholomæus Vecchius laudatus.*

§ Ia.

- 5 *Iacobi Mancini dotes, atque exitus.*
- 6 *Iustinianus Imp. defensio, & commendatus.*
- 8 *Patauina Urbis Encomia, ac viri celebres.*
- 9 *De nouo Padux nomine lusus.*
- 10 *Liceti Philosophi laus; Et*
- 11 *M. Alberti Campanæ Ord. Præd. scripturæ Sacræ Interpr.*
- 12 *Bononiense Athenæum laudatum.*
- 13 *Pisani studij Antecessores cum laude memorati.*
- 14 *Virgilius Vecchius nobilis Iurisconsultus.*
- 15 *Paganinus Gaudetius, et Io. Michael Pieruccius collaudati.*
- 16 *Pisanum archigymnasium exornatur.*
- 17 *Gasparis Leonici dotes.*
- 18 *Quæ Iurisconsultum scire oporteat.*
- 19 *Regina artium Iurisprudētia hodie quasi pedissequa, et cur.*
- 20 *Legum laudes.*
- 21 *De Abb. Fely. Dec. & alijs similibus iudicium.*
- 22 *Trās alpinorum Interpretum notabilis industria.*
- 23 *Urbium distinctio ex Modest. & professorum immunitas.*
- 24 *Georgius Moralius, et Io. Nardius Politian. insignes medici.*
- 25 *Urbium nobilitas unde.*
- 26 *Angelus Politianus ex Cina familia, & Card. Rubertus
Bellarm. æternæ memoriæ viri.*
- 27 *Politianæ Urbis descriptio, & laudes.*
- 28 *Politiana vina.*
- 29 *Clanarum palus nota.*
- 30 *Politiani nomen explicatum.*

Quam dictum bene? "Sors incerta vagatur; fertque, re-
fertque vices. Me inter Florentinæ Urbis vicissitudi-
nes,

Zz 4 nes,

- 1 nes, quæ Mancinæ sobolis prima habuit, iam non Florentino, sed Politiano genitum Patre, Ligustica matris vterus produxit in ora. Excepit lactentem Alphæ Vrbs nobilissima, & ex naufrago Ciuem fecit, cum me quasi euomuisent aquæ. Alumnus per annos plures inclyti Pisarum archigymnasij, mox in eodem per annos quatuor, & viginti, ter legum, bis Canonum professor, me totum (fateor etenim) carissimæ Vrbi deuoueram, cum post edita legalis notitiæ documenta, & nomine auctū, & omine allexere me, atq; euexere simul ad primam Patavij sedem Illustrissimorum, atque Excellentissimorum
- 2 Mauroceni, Nanij, & Contaren prudens humanitas, & loci gloriā. Sic mihi trinus se obtulit Mæcenās, & Venetæ sapientiæ quasi robur, & æstriplex. Primus virtute gigas, & quasi MAVRVS ille Anilius, quæ magna vi præditum eloquentiæ, ac veluti MAVRISIA inclytum arundine nemo vicerit, nisi Hercules, hoc est, Deus. Alter vel nomine ipso magnus, bella quadam Ironia, belliore gestarum rerum gloriā. Tertius, pro Serenissimo Veneto, & quasi Diuorum confessu ad Orbis Reges continue ANGELVS, & qualis munere, talis re, talis nomine, talis morum suauitate, atque elegantia.
- Vix tenui præclaræ Urbis limina, cum ex improviso oblatam oculis cymbulam conscendi impatiens, Heroas ut viserem meos. Delatusque ad eum, cui primus honos debebatur, audio virum a Clientibus distineri. Me interim excipit moratus puer, deducitque ad podium supra mare, vbi tres inuenio sedentes in hemicyclo. Assurgunt, inuitant, rogant, quis siem, cur venerim. Pauca respondendo

deco

Centuria III. Cap. CCC. 729

3 deo mirabundus. Subrident illi quasi attonitæ mentis stupore correptum, attonitis ue oculis videntem aliquid, cum ego. Numquid me forsan hoc parturit mare? No- uos hosce vndarum fœtus aspiciam nouus, neque obstu- pescam? Quem (obsecro vos) non præstringat Serenissi- ma hæc lux totius Italiæ, venustissima hæc facies totius Europæ? Quem non miris afficiat modis supra naturæ modum Vrbs posita, quam excitare ab aquis voluit mira- bilis Deus, vt e salo fabrefactura solum sublunaris Orbis fieret firmamentum?

Tunc illi. Maiora sunt, quæ non vides. Hæc illa Vrbs, quæ Troadum olim beata quies, nunc Regnorum domi- natrix, Religionis Asylum, virtutis delictum, fœlicitatis domicilium, Mundi arbitra; quæ ad imperandum nata, & quasi in sublimi sedens, publici regiminis formâ præ- bet liberis Ciuitatibus, ipsi etiam Romanæ Reip. latura leges, si stetisset. Nam, quod bene Vates, quem rapue- rat forte supra Idealem illam (sic loquebantur) Platonis Reipub. status optimus Ciuitatis.

*Si pelago Tybrim præfers, urbem aspice utramque,
Illam homines dices, hanc posuisse Deos.*

4 Hæc vnus sermone graui, & perquam modesto; ac sermo quidem elegans, & carmen apte redditum, & vultus ho- nesto quodam pallore suffusus literati hominis argumen- ta. Me itaque cupido incessit noscendi hominis, nec pri- mum BARTHOLOMÆI VECCHII primarij legû In- terpretis nomen auditum, cum me fama viri, & iurispru- dentia laude, & multiplici tum linguarum, tum rerum notitia spectatissimi, me quasi conciuis amor ad venera-

no

tionem, atque amplexum furialibus stimulis incitarunt.
 Is, ut primum se collegit, tu ne (inquit) Mancinus ille?
 Duos ab hinc annos de tuo sperabamus aduentu, cur ob-
 secro tam sero? LÆL. Me optimi parentis detinuit cha-
 ritas, quem senio affectum, vel æneruatum potius, & in
 Patria relinquere, & huc adducere pariter erat discriminis.

- 5 VECCH. Viuit ne? LÆL. Oh utinam; licet talis esset, si
 viueret, ut consueuerim ego ex Patre Iustiniani senis lapsū
 excusare, si verus ille tamen ē, nec forte ex virulento quo-
 dam Procopij libro, quem in Iustinianum, Theodoram-
 que iam mortuos iniuriose edidit. VECCH. Habeo te, sed
 patris historiam quæso ne retice, solabitur enim illa nos,
 si quid forte immaturius egerit Dea. LÆL. At hic quidē
 quasi nonagenarius obdormiuit. VECCH. Utinam in
 Domino, quod sperandum de honestissimo, religiosis-
 simoque viro. LÆL. Hic (nostri enim) eloquentiæ laudi-
 bus supra omnes sui sæculi professores facile excelluit, &
 ipso adolescentiæ suæ tempore a secretis fuit Reip. Genuē-
 sis, cum Ciuili bello conflagraret, nec prius inde recessit,
 quam sibi Angelicā ex nobilissima familia VOGERIA
 Sauonenſi vxorem desponsasset, cuius pereleganti forma
 captus exarserat. Mirum dictu, quam integris esset mo-
 ribus, quam consilijs potens, quam rerum memor, quam
 promptus ingenio, quam dicendo sapiens, quam agen-
 do prudens. Mirum, quam frequens Dei cultor, quam
 pius, quam Dei laudibus, quam Orationi semper inten-
 tus. Cum miser, irruentibus annis, reuersus puer eo ve-
 nit, ut, neque aliquid vſpiam didicisse videretur, nec pro-
 ferre sermonem sciret. Oblato paulo ante mortem ex-
 tre-

Centuria III. Cap. CCC. 731

tremæ Vnctionis sacramento, quid illud esset, quo vngeretur, petijt sacramento oblitus, cumque rem esse sacrâ accepisset, se pie, ac sancte composuit. Mirum, quam rerum omnium memoria excidisset. Interroganti aliquid si respondebatur, illud idem post momentum temporis repolcenti dicendum erat. Filios ipsos, quos cernebat quotidie, interdû non agnoscebat, & vix, ac ne vix quidē proprij, ac paterni prænominis memoriâ retinuerat. Quid
 6 non credat bis puer, immemor rerum, atque omni animi iudicio defututus? Miramur, potuisse Principem fide catholicum, in operibus rectum, in Iudicijs iustum, labentibus annis, suggerentibus forte impijs, ac bene callidis Consiliatoribus, errore aliquo implicari? VECCH. Si sic virum tueretur Nicephorus, non male audiret a Baronio. At vice versa pietatem augustissimi Imperatoris leges, Tempia, Monasteria, Ptochotrophia, populi ad fidem conuersi, hæresum oppugnationes (vel ipsa Theodora inuita, quæ Eutychianos fouebat) Synodi, & alia eximie sanctitatis illustria monumenta non tam cōtestantur, quam (si licet) apotheosi dignum faciunt. LÆL. Credo equidem. Tu autem quid hic rei? Forte
 7 exilium putas extra urbem hanc esse, de qua tuus ille cecinit bene. Sed nec male hic, ni fallor.

Vt mare nil, nisi aqua, Cælum nihil est, nisi stelle,

Sic sunt Venetia nil, nisi diuitia.

Et, vel diuitiæ, vel miracula, quæ nouo expressit carmine Ouenus. Utinam domus hic esset, quam mihi iam mente constitui. Credo equidem, postquam recessero, dicturum me cum Terent.^a

Vbi

Vbi mutem? perij, nam Domo exulo.

- 8 VECCH. Exilium ne dicito; manet te nunc ANTENO-
REA illa nobilis, quæ decantati Herois nomine, & se-
pulchro, Poetarum præconijs, Oratorum laudibus, hi-
storiarum commendationibus micat inter Vrbes Illic Li-
uij, Pauli, Stellæ, Valerij, Volusij, alijque, quos, vel ante-
rior, vel nostra hæc suspicit ætas. Illic percelebre archi-
gymnasium, literatorum insigne decus, perpetuum, ac
pene Vrbi coæuum bonarum artium Seminarium, vn-
de Padus immortalibus chartis, & quæ stylo aureo di-
gnius exararentur, onustus superbit. LÆL. Cū PADVM
9 nominas, vir doctissime, hæreo statim, cur enim ANTE-
NORIS nomen exuerit Padua? VECCH. Fælix illa qui-
dem vetusto, plus etiam fælix nouo hoc nomine, vel ei
illud flumen indiderit, vel augur, par enim erat, vt quæ
aquarum Imperio obsecutura esset, ab aquis diceretur, &
tanto hoc augurio, si minus Imperij, saltem honoris par-
ticeps redderetur. LÆL. Ludis, atque interim doces be-
ne; nam quid poterat in ea Vrbe esse non auguratum,
quæ fluuij decus meruisset, ac nomen, inexhaustos inde
fontes paritura, qui toto orbe diffluerent, vt totum reple-
rent? Sed misa hæc quaeso. Quid de LICETO illo Phi-
10 losophorum Antistite? Quid de CAMPANA Theolo-
11 gorum Coryphæo? Vbique enim refulgent iam locorū,
aut gentis, duo hæc Italiæ lumina. VECCH. Insudant
equidem gloriose, & supra inuidiam vterque. Licetum di-
cunt Bononiæ receptum plusquam honorifice. LÆL.
12 Gratulari viro fas est, non .n. abs re dictū. BONONIAM
DOCERE, totumq; repleuit Orbem immortalibus litera-
rum

Centuria III. Cap. CCC. 733

rum documentis augustissimum illud, & gloriosissimum

13 Athenæum. VECCH. Quid tu autem de Pisano celeberrimo Lyceo? LÆL. Serenissimi Ferdinandi profusa liberalitas vndique accersit viros. Iam FACHINEOS habue-

14 rat, BONAPARTIOS, GALVANOS, aliosque non interituræ memoriæ Antecessores, cum ecce subito VIRGILIVM gentilem tuum, virum ingentis famæ, ac spiritus honorabili stipendio inuitat, qui in Florentino Auditorio per annos plures doctrinæ, atque integritatis monumenta nuper reliquerat nullo vnquam tempore peritura.

15 VECCH. Iam pridem perlata mihi gloria viri, & quidem eius filij sicut nouellæ oliuarum. Sed tu reliquos memora. Valet ne bene PAGANINVS ille vester, cuius fama tam celebris inter nos? LÆL. Valet, & qui multiplici scriptorū genere Theologos, Philosophos, Oratores, atque alios bene multos in sui admirationem traxit, ius quoque nostrum non impari calamo honorauit. VECCH. At PIERVCIVS, iuuenis sane egregius, sequetur ne ille te?

LÆL. Vereor equidem, adeo bonus, adeo moratus, adeo doctus, adeo pulcherrimis ijs artibus plene imbutus, quæ carum Principi fecerint. Crede, Pisenum

16 Lyceum, quod nulli concedere vsquam potuit, nobilitate, opibus, Principum largitionibus, apud externos fama, atque eleganti ædium structura, ita miserimo hoc sæculo floret bonarum artium professoribus, vt pene dixeris, illic hodie Musas considerare cēpisse. VECCH. Age, Musæum nostrum cum reuiseris, idem fortasse licuerit æstimare.

17 Hæc dum loquimur, addit se nobis GASPAR LEONICVS. Assurgimus dignitate, prudentia, Religione, diuinarum,

narum, humanarumque legum, ac rerum plurimarum
notitia spectabili Viro, cuius eximia virtus in delicijs est
Serenissimæ Venetæ Reip. Et post salutem ad me statim
versus. Aduenere (inquit) primum libri, quibus Iurispru-
dentiā fecisti diuitem, nunc tu sequeris, gratulor, me
quidem nuspiam pœnituerit laudasse te. Vix hæc audiui,
cum (loquar cum Vate ")

Sensi me totis erubuisse genis.

- 18 Tum statim ego. Absit, vir optime, vt, vel docendo, vel
scribendo Pontificium, vel Ciuile ius ditasse, aut credide-
rim, aut sperauerim; quotus enim quisque est, qui supra
Solis quasi currum in Padua Padum nō extimescat? Eun-
tibus ego calcaria subdam, vel (quod ait Lyric. v) fungar
vice cotis.

----- acutum

Reddere quæ ferrum valet, ex sors ipsa secandi.

Vt quod mihi vix, ac ne vix quidem obtigit, meo ductu
alij fæliciter consequantur. Egi tamen, ne, quantum in
me esset, vel diuinæ sapientiæ lumine deficerer, vel mo-
ralis Philosophiæ, hæc enim si desint, quæ deinceps Iu-
risconsulti ratio, vel artis? Multis, multique nominis In-
terpretibus abundant Cæsarum lura, multisque affluunt,
sed non multi nominis Pontificia decreta, vt quæ Iuris-
prudentiæ nitedulis haud facile innotescunt, nisi diuinæ
scientiæ nitor affulserit. Habent, fateor, & Ciuiles leges
sine lege interpretes complurimos, sed multo plures Ca-
nonica lura haud satis canonice interpretantur, illud mo-
ralis Philosophi proprium, hoc Theologi quoque, vtrum-
que literati hominis. LEON. Agnosco equidē, at (quod
plu-

Centuria III. Cap. CCC. 735

plurimum hodie fit) Iurisprudentiæ limina ingredimur, neque aperit Dialecticus, penetralia illa, quibus Dei, naturæque leges clauduntur, præterimus, moralium dogmata aspernamur, temporum documenta nescimus, quid

- 19 inde? VECCH. Regina artium Iurisprudentia eo venit, ut pedissequa omnium sit. LEON. Et plusquam pedissequam faciunt hi, qui ea tantum volunt Iurisperito convenire, quæ (ut loqui solemus) de pane lucrando sunt; oh utinam sileant aliquando, tanta panis confecta mole, ut semel repleantur. LÆL. Parum fuerit, si dixerò, hos legum professores iactare se, sed nullas vidisse leges. LEON. Bone Deus, quot ex sunt, tot sunt fetus vere Philosophiæ, nec desunt notiones temporum, Poetarum observationes, Orationis gravitas, atque elegantia, plena diuinarum, humanarumque rerum notitia, experientia, usus. LÆL. At quotidie percutit aures protritit ille Versiculus.

Ornari res ipsa negat contenta doceri.

- Quid tu Leonice? LEON. Tentas? Sic nihili faciemus eos, qui literis pene intermortuis, alta ve caligine confepultis
21 vitam, animamque redidere? Valet Abbas Panor. si Canonum quæris Interpretem; hunc sibi aurigam volunt omnes, ne Tyrannum dicam, qui eis imperitet; huius nomen & scholæ resonant, & fora; valet (inquam) sed prudentia, sed labore improbo, non stylo, non eloquentia, non methodo, non æqua diuinarum, humanarum ve rerum facultate. Valet Felynus, sed studio, & honesto sudore, non ornatu, non subtilitate, non alio pene, quam nominum apparatu. Valet Decius, & hic quidē acuminis ingenij clarus, & quo authore prope reuixit Pontificium

cium ius vulgaribus antea disciplinis parere assuetū, sed præterea quid? aut quis eum, eos ve interdum patienter relegat? Ab his, & alijs eiusdem notæ Commentatoribus valde paucos excipere est, penes quos aliquis fuerit literarum honos, scientiarum ve decus; qui prudentum, ac Theologorum dogmata Pontificiorum placitis adiunxerint, & nostris prope insitam barbariem remis ipsi, velisque effugerint. VECCH. Ita (si fas vera loqui) nos denu-
 22 dant, derident, mordent, laniant, ac prope discerpunt Transalpini authores, patimur, neque interea nostræ consulimus dignitati. Fuisse Italos exteris magistros, vere dicimus, sed hac laude contenti nimis, margaritas, quas habemus, in puluere, ceno, ac stercore peruolutamus, ut eas deinceps illi auide suscipiant, erudiant, perpoliant, exornent, loco, atque ordine componant, disponant, suas faciant, nulli interdum acceptorum gratiam referentes. LEON. Satis iam; vos, qui Iurisprudentiæ procures, eritis vos alterius viæ duces.

23 Liceat nunc inter seria hæc legum studiosis serio ludere. Modestinum forte legeris, Læli, qui in *l. 6. ff. de Excus.* Ciuitates omnes, quotquot vniuersus ambiat terrarum Orbis, ita distribuit, ut mineres alię sint, quę possint quinque Medicos immunes habere, tres Sophistas, & Grammaticos totidem; Alię maiores, quę septem habeant, qui curent, quatuor, qui doceant vtramque doctrinam. Alię maxime, quę decem Medicos capiant eiusmodi, & Rhetores quinque, & Grammaticos totidem. Et maximo quidem numero uti Metropoles gentium ait, secundo, quę habent, vel forum causarum, vel locum Iudiciorum;
 ter-

tertio autem reliquas. Quot ergo dabis Venetę Vrbi medicos, Sophistas, aut Grámaticos? LÆL. Dabo equidem pro singulis singulos. LEON. Iocaris mehercule. LÆL.

Dicam, amicissime Leonice, habetis in vnaquaque re
 24 doctissimos, qui plurimorum explere singuli valeant vi-
 ces. An non Georgius ille Moralius, quę stupuere olim
 Pisę imberbem tunc Logicę artis abstrusa quęque palam
 aperientem, explicantemque, quasi nouus nunc, idem-
 que magnus Hippocrates inter vos? Nam, si ita non esset,
 in Vrbe hac maximarum maxima nec in singulis quidē
 causis trecenti sufficerent. LEON. Non plus æquo Mo-
 ralium laudas. Sed & vester ille Ioan. Nardius (si alios
 prætereo, qui Florentię degunt) an non quasi Aesculapius
 inter homines? LÆL. Credo equidem; sed & Modesti-
 num credo nimis arcto locutum ore, cum decem Medi-
 ci sat esse vix possint Politiano meo. LEON. Nihil porro
 non honorificum ab Vrbe hac tua; vtinam, vel illa pro-
 prior esset, aut vacarem ego semel, visurus, ni fallor, inge-
 niorum Matrem. Despero tamen. LÆL. Desperare te
 ita velim semper, Leonice, nam non valde expedit li-
 25 terarię rei, te in ocio esse. VECCH. Si nobilitas a virtute
 est hominis, eam vtique Ciuitatem vere nobilem esse fas
 est, quę sublimiũ virtutũ decora in Ciuibus ostentare va-
 26 leat suis. Sat est vrbi huic, si vnum memoret Angelum
 Politianum, aut si Bellarminum illum Ecclesię Purpura-
 tum. Oh non homines, sed Deos. LEON. Audio, pe-
 rexiguo annorum cursu visas quasi pluere super Urbem
 istam, mitras purpuras, & Pontificia diademata; quin &
 consedisse Etruscos in ea veteres, a quibus speciosum il-
 lud

A a a

lud

lud POLITIANI nomen. At, qui, obsecro, isti? aut quis modus peregregiæ Ciuitatis? VECCH. Opus hoc tuum Læli. LÆL. Exequar, atque vtinam ex improviso bene, sincere tamen.

27 Politiana Vrbs medium Etruriæ tenet, & supra celsi Mō-
tis verticem se se attollit cunctis apertum Ventorum
Flatibus, a quibus salubre Cœlum, & ab hoc productio-
res hominum ætates. Mons inter molles cliuulos, ame-
nioresque valleculas assurgit oleis confitas, quas gelidæ
fontium perlambuntur aquæ, adeo bene cultas, vt nusquā
tam dubius artis cū natura conflictus. Hinc saluberrimo-
rum fructuum admirabilis copia, sed aptior, quam alibi,

28 Vinctis locus, ex quibus adeo preciosæ vuæ, adeoque sa-
pida ab his vina, vt neque acumen obtundat lenitas, nec
dulcedinem retundat austeritas. His singularis quidam
odor, cuius hucusque ignotæ causæ. Diu perennant cor-
rumpi nescia. Politiana vina cum dico, & Ciuium diui-
tias dico, & Principum delicias.

Cliuulos exinde vides in vastam, apertamque planiciem
sensim quasi delabi, quæ segetum, ac pecudum adeo lo-
cuples, vt & propriam Vrbem ditare possit, & vicinas re-
plere, nulla enim Etruriæ pars est, quæ vilicribus precijs
compararet meliora.

29 Planiciem Clanæ interluunt, celebris palus, & nata pi-
scibus, qui tanto puriores, quo ipsa mirabilius, absterfa
prope Vrbem caligine, pulcherrimæque Vrbi quasi ob-
sequens, purgatissimum funditur in lacum. Ibi ferarum,
atque auium tam promptæ Venationes, vt aeris salubrita-
tem, solique fecunditatem vel animalia ipsa comprobent,
commendentque.

Lo-

Centuriâ III. Cap. CCC. 739

30 Locum hunc fuisse olim inter delicias Porfennæ Regis, perpetuo creditum, & ob id MONTEM POLITICVM olim, deinceps, corrupto vocabulo, POLITIANVM nuncupatum. Quin destructo CLVSII insigni oppido, quod nouem millibus passuum longe distat, eo se totam Clusinarum gentilitatem recepisse, plebe in alias digressa partes, quam verissimiliter docent eo in loco constitisse, qui nunc CIVITAS PLEBIS dicitur. Hæc quidem intuenti patent, nascentis Politiani oppidi habitationem fuisse in Montis culmine, vbi nunc platea eiusdem visitur, auctoque deinceps Incolarum numero, auctam quoque per plures continentium ædificiorum circuitus Ciuitatem, menibusque ac Turribus fortiter munitam, licet hodie obsidionibus, ac bellis diruta pene omnia sint, constat enim historiarum monumentis, hanc solam in causa fuisse, cur tot inter Florentinam, & Senensem Remp. bella, seditionesque perpetuo exarserint.

Prodiere ex hac semper, & nunc prodeunt homines sanctitate, literis, militiaque insignes, quos mirum valde est, veterum Etruriæ nobilium, qui in ea primi confedere, magnanimitatem conseruasse. Eandem Summorum Pontificum, & Cardinalium gloria claram, augustissimisque templis, ac magnificentissimis instauratam ædificijs Ferdinandus Primus Magnus Etruriæ Dux Serenissimæ Christinæ Lotharingiæ Regiæ Coniugi, quoad viueret, esse voluit, amoris, quo nullus maior vsquam exiit, argumentum, ac pignus.

Sed puer ecce redit; soluta iam Clientela est; saluete; si dimittor citius, reuiso vos denuo. LEON. I felix, sat enim oble-

oblectasti nos cum Politiano tuo

a Lucan. 2. Phars.

b Franc. Maurocenus Procurator.

c Io. Nanius Procurator.

d Angelus Contarantus Eques.

e Sanaazar.

f Vide Giph. ad proem. Instit.

g Paul. lib. 1. de gest. Langob.

h Lib. 17. c. 29. Adde qua in Concil. 6. gen. act. 4. in Ep. S. Agat.

i Ann. 563. c. 8.

k Sanaazar.

l Eund. 3. 5.

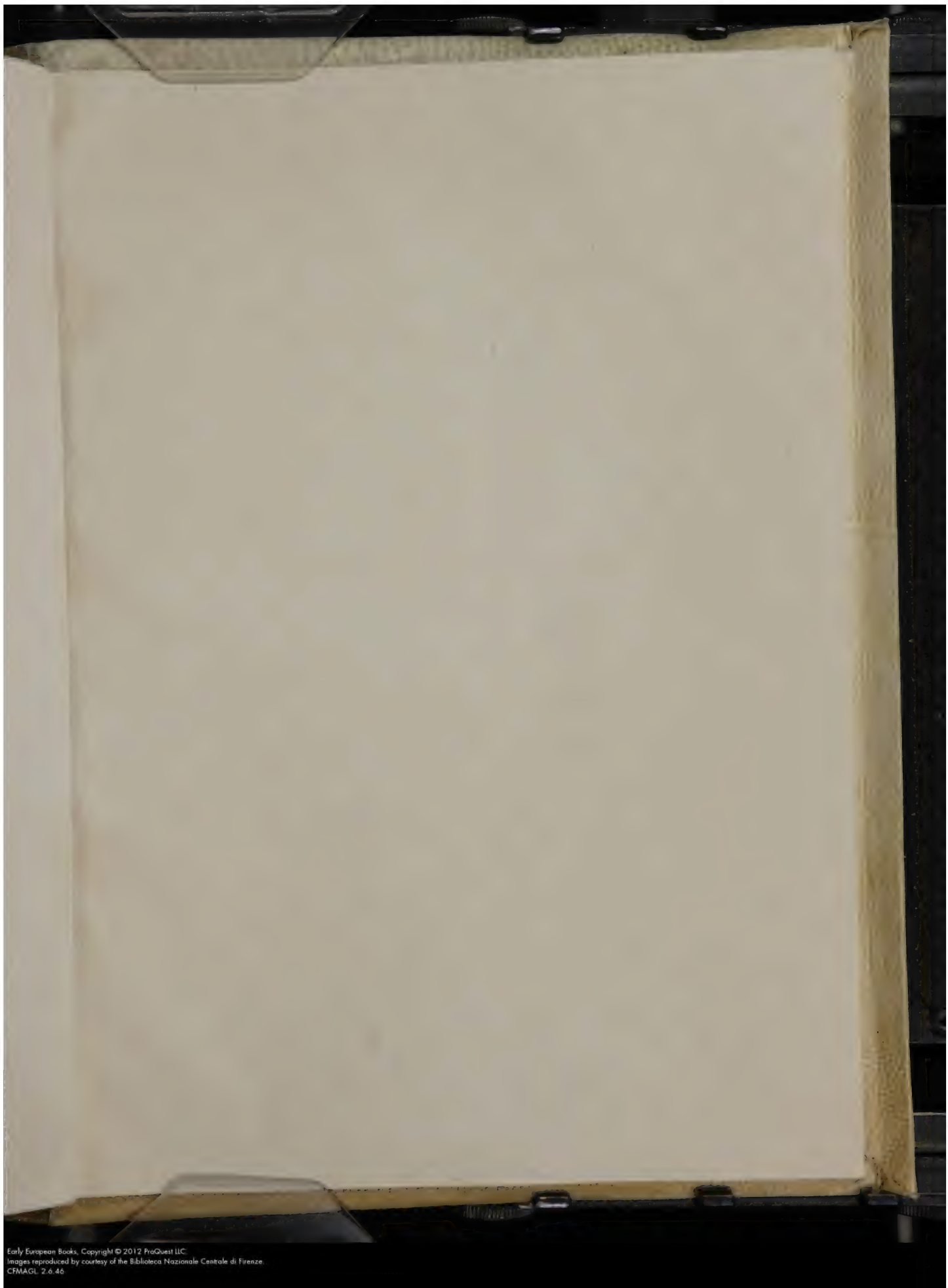
m Ouid. 2. Amor. Eleg. 8.

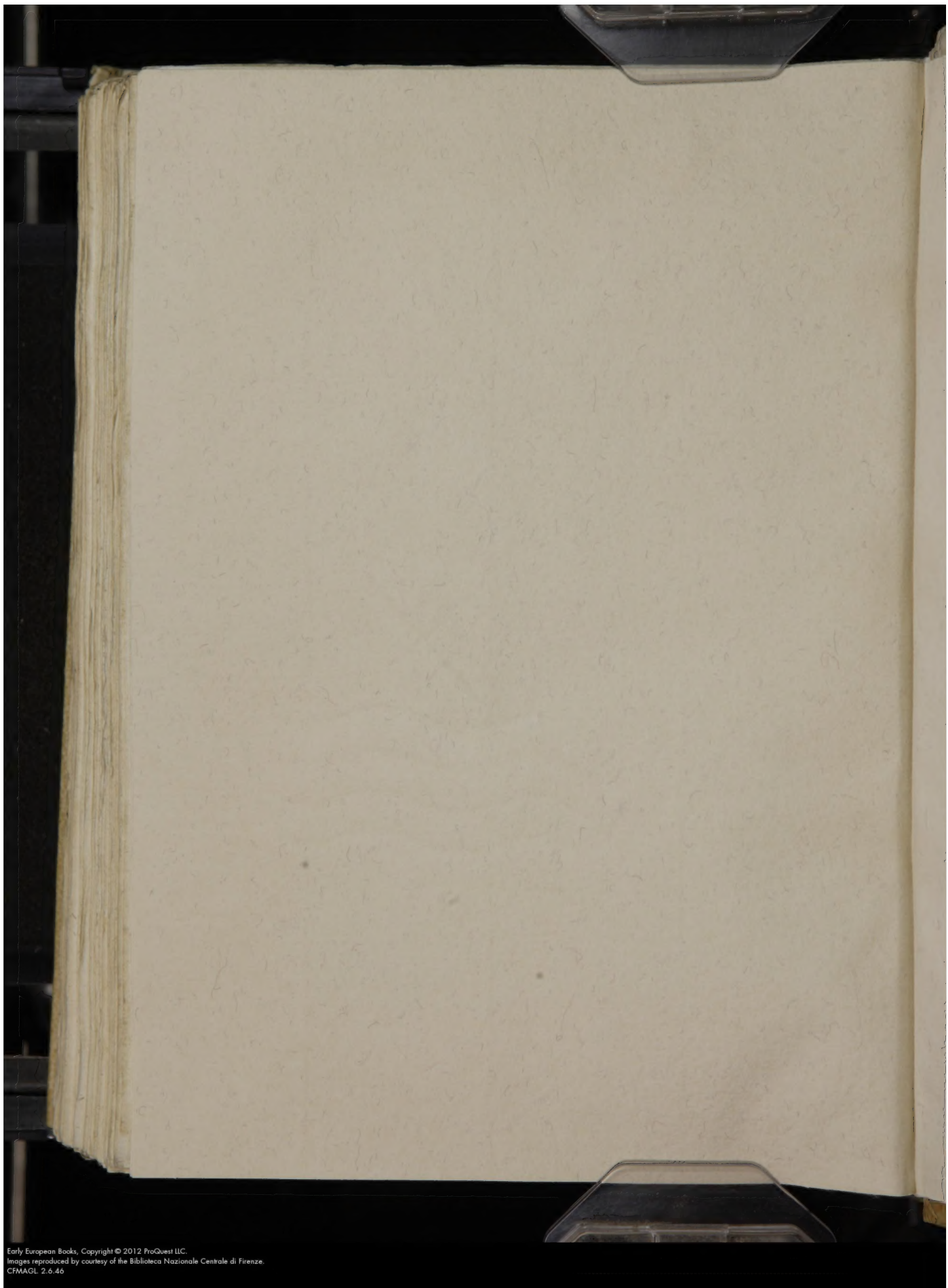
n In Poët.

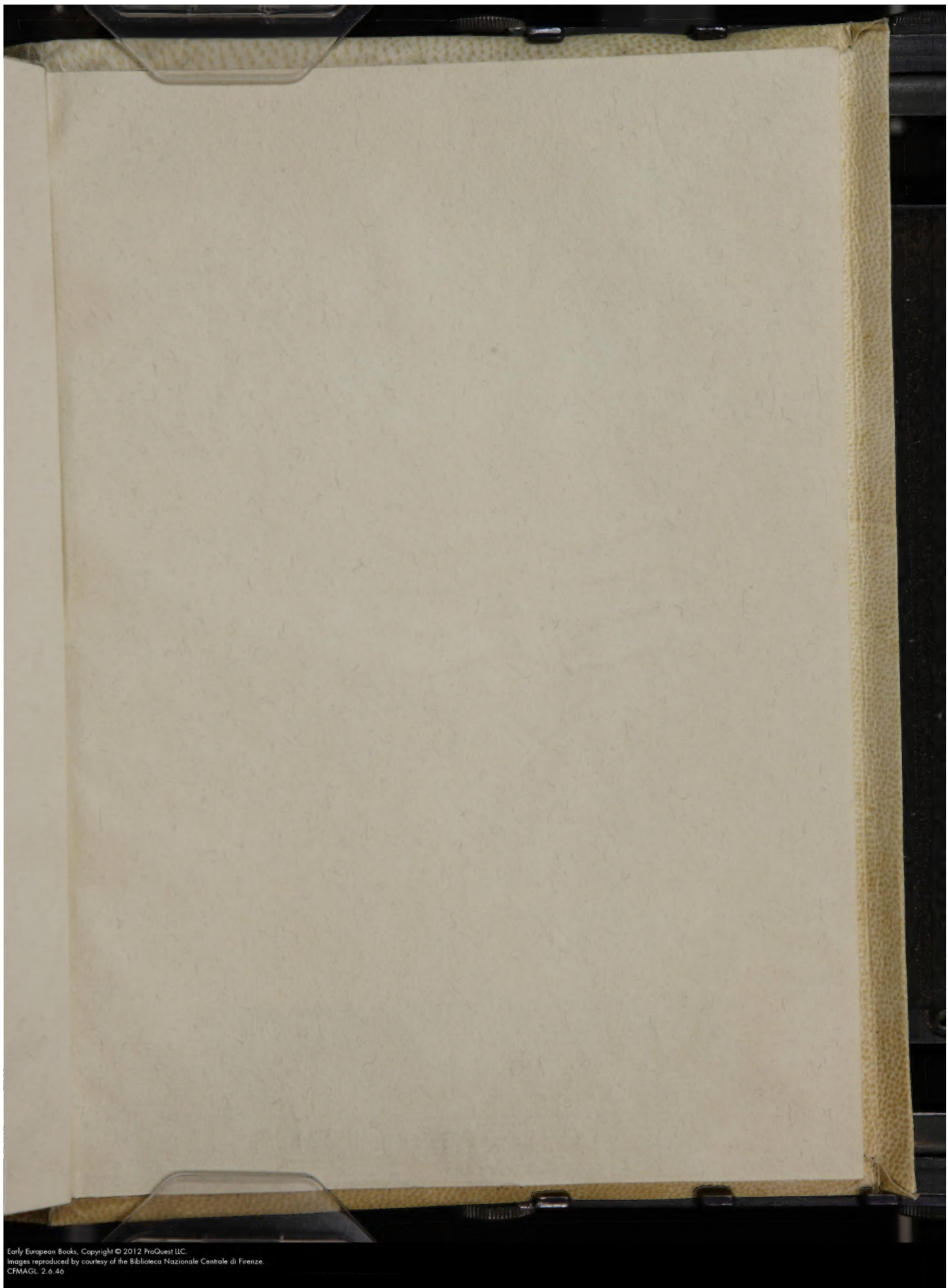
Laus Deiparæ, &c.

FINIS.









005646924

